

BAB 5

PELAKSANAAN AKTA UNDANG-UNDANG KELUARGA ISLAM DI BRUNEI

Pendahuluan

Dalam bab ini perbincangan ditumpukan dengan menganalisis penyediaan dan perlaksanaan akta undang-undang keluarga Islam yang berhubungkait dengan hak wanita di negara ini. Fakta-fakta yang dibincangkan dalam tesis ini adalah berdasarkan kepada temubual penulis dengan beberapa orang responden yang mempunyai autoriti dalam profesion mereka mengendalikan kes-kes di bawah akta berkaitan.

5. 1. Beberapa Peruntukan Akta Mengenai Undang-Undang Perkahwinan dan Perceraian

a. *Tafsiran Mas Kahwin*

Peruntukan akta mengenai pertunangan¹ tidak diperuntukkan secara khusus kepada wanita. Bahkan peruntukan yang disediakan bagi kes 'mungkir janji pertunangan' ini adalah memberi laluan kepada mana-mana pihak sama ada lelaki ataupun perempuan untuk mengambil tindakan menurut undang-undang bagi menuntut bayaran gantirugi atau lain-lain perbelanjaan ke atas pihak yang membatalkan perjanjian perkahwinan; sedangkan pihak tersebut telah mengeluarkan perbelanjaan bagi persiapan perkahwinan. Tindakan undang-undang yang diambil dalam kes mungkir janji pertunangan tersebut mestilah berdasarkan 3 kedudukan berikut :

- i. Perjanjian pertunangan itu telah dijalankan menurut hukum Syarak;
- ii. Keengganan melangsungkan perkahwinan atau mungkir janji berlaku tanpa alasan yang sah untuk bernikah; dan
- iii. Pihak yang satu lagi dalam perjanjian itu telah bersedia untuk menjalankan pernikahan.

Perkara yang menjadi tumpuan dalam peruntukan ini ialah 'tanggungjawab' yang mesti ditunaikan oleh pihak yang enggan meneruskan perjanjian yang telah dibuat antara keduanya. Sekiranya keengganan itu berlaku dipihak lelaki, dia bertanggungjawab membayar sebagai gantirugi iaitu jumlah maskahwin yang patut dibayar dan lain-lain perbelanjaan yang telah dikeluarkan

¹ *Supra*, hlm. 168.

oleh pihak perempuan bagi maksud pernikahan tersebut. Berdasarkan peruntukan undang-undang, mas kahwin ditafsirkan sebagai :

“Bayaran pernikahan yang wajib dibayar dibawah hukum Syarak oleh suami kepada isteri pada ketika pernikahan tersebut diadakan, sama ada dibayar dengan tunai atau dengan barang-barang lain, atau dibayar sebagai hutang dengan atau tanpa jaminan”²

Dalam masa yang sama peruntukan ini memberi erti bahawa sekiranya maskahwin itu sudah dibayar kepada perempuan dan pihak lelaki tersebut mungkir janji pertunangan, mas kahwin tersebut tidaklah perlu dikembalikan, kerana ia adalah termasuk dalam ‘bayaran gantirugi yang patut dibayar’. Begitu juga dengan lain-lain perbelanjaan. Dengan demikian akta ini memperuntukkan hak untuk memperolehi mas kahwin ke atas wanita sekalipun pernikahan tidak dijalankan.

Dalam satu kes mungkir janji pertunangan,³ Kadi Besar telah menjatuhkan keputusan iaitu memerintahkan pihak lelaki yang telah mungkir dari meneruskan pernikahan supaya membayar mas kahwin kepada pihak perempuan sepertimana yang telah dipersetujui oleh kedua pihak ketika pertunangan dahulu. Dengan demikian dapat dilihat bahawa mahkamah telah menetapkan pihak lelaki adalah dihukumkan membayar mas kahwin kepada pihak perempuan sekalipun pernikahan belum terjadi. Di pihak mahkamah, tidak ada sebarang tafsiran dibuat

² *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 2.

³ *Supra*, hlm. 172 - 174.

dalam kes tersebut atau mana-mana kes lain yang mengatakan bahawa mas kahwin adalah termasuk dalam bayaran gantirugi sekiranya berlaku kemungkiran dari meneruskan pernikahan. Sekiranya merujuk kepada tafsiran mas kahwin di bawah akta undang-undang keluarga Islam, mas kahwin adalah bayaran yang wajib sekiranya pernikahan itu diadakan. Sementara masa pembayarannya boleh dibuat secara pendahuluan atau secara kebelakangan (secara berhutang). Namun yang penting ialah pernikahan tersebut benar-benar diadakan.

Sebaliknya akta mengenai pertunangan ini menyediakan peruntukan ke atas wanita iaitu sekiranya mereka memungkiri perjanjian pertunangan, maka mereka tidak boleh terus memiliki mas kahwin yang telah diserahkan kepada mereka oleh pihak lelaki; bahkan hendaklah dikembalikan semula kepada pihak yang telah menyerahkan itu. Penyerahan kembali itu sama ada dalam bentuknya yang asal atau nilainya sekiranya pemberian asal itu sudah tiada lagi. Dalam keadaan ini hak wanita ke atas mas kahwin ditentukan dengan berlakunya pernikahan. Sekiranya pernikahan belum terjadi disebabkan keengganannya, maka mas kahwin yang diterimanya itu adalah bukan haknya dan mestilah dikembalikan kepada orang yang memberinya.

Dengan demikian dapatlah dikatakan bahawa peruntukan akta mengenai pertunangan ini telah memberi 'laluhan' yang kedua bagi seorang wanita untuk menerima 'mas kahwin' selain daripada perkahwinan.

Para ulama fiqh mengatakan sekiranya berlaku mungkir janji dalam pertunangan dan mas kahwin telah diserahkan kepada pihak perempuan, maka mas kahwin tersebut hendaklah dikembalikan sama ada secara tunai atau dengan nilainya (sekiranya ia telah rosak). Ini disebabkan mas kahwin diwajibkan dengan berlakunya perkahwinan dan sekiranya perkahwinan belum terjadi maka mas kahwin hendaklah dikembalikan semula.⁴ Mengenai hukum mungkir janji pertunangan dan kedudukan pemberian semasa pertunangan, mazhab Shāfi'i mengatakan pemberian tersebut hendaklah dikembalikan sekiranya masih ada atau nilainya jika telah rosak.⁵ Mazhab Hanafi mengatakan sekiranya orang yang memberi itu memutuskan pertunangan, maka pemberiannya itu tidak perlu dikembalikan. Sebaliknya jika yang menerima pemberian itu memungkiri perjanjian pertunangan, maka dia hendaklah mengembalikan pemberian yang diterimanya.⁶ Sementara mazhab Hanbali mengaitkan pemberian ketika pertunangan dengan *pemberian ('aṭiyyah)* secara umum dengan mengatakan bahawa seseorang itu tidak boleh mengambil semula apa-apa yang telah diberikannya kepada orang lain.⁷

b. Peruntukan Wali Hakim

⁴ Al-Shirāzī, *al-Muḥadhdhab*, juz 2, hlm. 56.

⁵ Badrān, *al-Fiqh al-Muqāran li al-Aḥwāl al-Shakhṣiyyah*, hlm. 32 – 34; *Supra*, hlm. 62-62.

⁶ Abū Zahrah, *al-Aḥwāl al-Shakhṣiyyah*, hlm. 41; al-Zuhaylī, *al-Fiqh al-Islāmī wa Adillatuh*, juz 7, hlm. 26.

⁷ Ibn Qudāmah, *Mu'jam al-Fiqh al-Hanbalī*, 2 juzuk (Bayrūt : Dār al-Kitāb al-'Arabi, 1973), juz 2, hlm. 723.

Peruntukan akta undang-undang keluarga Islam di Brunei telah meletakkan persetujuan pihak wanita untuk perkahwinan sebagai salah satu syarat bagi pengesahan perkahwinan dan bagi membolehkannya didaftarkan di bawah undang-undang. Ini menunjukkan hak wanita dalam mengatakan persetujuannya itu sama penting dengan persetujuan pihak lelaki dan wali. Bahkan haknya dalam mengatakan persetujuannya itu dalam keadaan-keadaan tertentu boleh mengatasi serta mengenyahkan keizinan wali sebenar bagi wanita berkenaan. Ini boleh berlaku ketika ketiadaan wali sebenar bagi wanita berkenaan disebabkan berada jauh di luar negeri serta sukar untuk hadir atau sukar dicari atau apabila wali sebenar telah enggan untuk memberi keizinan tanpa sebab menasabah. Dalam keadaan-keadaan di atas maka keizinan wali boleh berpindah kepada wali hakim⁸ dan bidangkuasa ini terletak kepada Kadi.

Sejauh kajian yang dibuat berdasarkan kes-kes fail di mahkamah-mahkamah kadi, tidak terdapat kes dimana hak wali sebenar boleh mengatasi dan mengenyahkan permohonan seorang wanita untuk berkahwin dengan berwalikan wali hakim yang telah dibenarkan oleh mahkamah. Ini menunjukkan bahawa sekalipun terdapat halangan-halangan dari wali sebenar bagi menjadi wali ke atas seorang wanita untuk berkahwin, namun peruntukan akta telah menyediakan peraturan-peraturan bagi membolehkan wanita-wanita sedemikian dapat meneruskan pernikahan dengan sempurna dan ianya selaras dengan hukum Syarak. Dalam erti kata yang lain, kemahuan wanita-wanita untuk berkahwin adalah mempunyai kelebihan dan keutamaan sekalipun menghadapi halangan dari wali

⁸ Dalam peruntukan Undang-Undang Keluarga Islam disebut sebagai '*wali raja*'.

sebenar yang mempunyai berbagai alasan dan enggan menikahkan wanita-wanita yang dalam jagaan atau kawalan mereka.

c. Peruntukan nafkah

Hak seorang isteri untuk mendapatkan nafkah telah disokong oleh akta undang-undang keluarga Islam yang menyediakan peruntukan yang membenarkan seorang isteri menuntut nafkah kepada suaminya melalui Mahkamah Kadi. Tuntutan tersebut boleh dibuat dari masa kesemasa iaitu berdasarkan nafkah yang ia berhak menurut hukum Syarak.

Penyediaan peruntukan undang-undang mengenai nafkah dengan secara langsung telah memberikan jalan dan kuasa bagi seorang isteri menuntut hak nafkah dari suaminya. Namun disebalik langkah tersebut pula menunjukkan sejauhmana tahap keengganan seorang suami memberikan nafkah kepada isterinya sekaligus menunjukkan kecuaiannya suami-suami dalam menunaikan tanggungjawab mereka terhadap isteri. Ini memberi erti iaitu sekiranya suami-suami telah menunaikan kewajipan memberi nafkah kepada isteri maka tidak perlulah tuntutan nafkah dibuat kepada mahkamah-mahkamah kadi. Ia secara langsung membuktikan kedudukan dan hak isteri ke atas nafkah telah diberikan dengan sebaik-baiknya di bawah undang-undang.

Berdasarkan kes-kes kajian dan laporan-laporan yang dikemukakan ke Pejabat Kadi menunjukkan sangat jarang bahkan hampir tiada terdapat kes-kes tuntutan nafkah dari seorang isteri ketika perkahwinannya masih berjalan, kecuali tuntutan dari seorang isteri dalam perkahwinan poligami yang mana tuntutan isteri berkenaan adalah berdasarkan perjanjian dan ikrar yang dibuat oleh suaminya dalam 'borang perjanjian beristeri lebih dari satu'.⁹ Namun begitu sekiranya seorang suami tidak menunaikan tuntutan isteri sama ada dalam keadaan isteri itu secara bersendirian atau dalam perkahwinan poligami keengganan itu tidak dianggap sebagai suatu kesalahan jenayah di bawah undang-undang. Ini disebabkan pemberian nafkah kepada seorang isteri dalam perkahwinan yang bukan poligami biasanya tidak ditetapkan secara perjanjian yang dimeterai bersama antara suami isteri. Dengan sebab itu seorang isteri tidak dapat berbuat apa-apa sekiranya suaminya gagal memberikan nafkah kepadanya melainkan untuk mengambil tindakan mengemukakan tuntutan kepada Mahkamah Kadi. Namun perkara ini seperti yang dinyatakan di atas jarang sekali berlaku.

Antara sebab-sebab yang boleh dikaitkan dengan ketiadaan tuntutan nafkah dari seorang isteri ialah ketidakfahaman isteri-isteri bahkan juga suami mengenai hak dan kedudukan wanita terhadap nafkah; sama ada dari segi kedudukan dan hak berdasarkan hukum Syarak apatah lagi berdasarkan peruntukan undang-undang.¹⁰ Lebih jauh daripada itu ialah terdapat isteri atau suami yang mempunyai tahap pengetahuan yang sangat rendah tentang hukum nafkah menurut

⁹ *Infra* LAMPIRAN X.

¹⁰ Temubual dengan Timbalan Kadi Besar pada 7/8/2000 dan Kadi Daerah Brunei dan Muara pada 10/8/2000.

yang digarispandukan dalam hukum Syarak.¹¹ Selain daripada itu terdapat juga wanita-wanita yang enggan menuntut hak nafkah mereka disebabkan 'malu' berurusan dengan mahkamah mengenai tuntutan tersebut.¹² Berdasarkan alasan-alasan tersebut boleh dikatakan ianya telah menghalang wanita-wanita dari membuat tuntutan nafkah dimana natijahnya seolah-olah kewajipan memberi nafkah telah sempurna dilaksanakan oleh suami-suami di negara ini.

Dalam masa yang sama, peruntukan undang-undang mengenai nafkah yang memberi laluan kepada wanita untuk menuntut nafkah itu sendiri tidak memberi penekanan yang sesungguhnya ke atas suami untuk melaksanakan tanggungjawab mereka itu terhadap isteri mereka. Bahkan ianya memerlukan satu bidangkuasa mahkamah lain untuk melaksanakan suatu hukuman sekiranya suatu perintah pembayaran nafkah telah dihukumkan. Perintah pembayaran nafkah hanya ditetapkan dalam perjanjian untuk perkahwinan poligami, sedangkan perkahwinan biasa¹³ tidak diikrarkan dengan penetapan kadar nafkah.

Kes-kes kajian di Mahkamah-Mahkamah Kadi menunjukkan alasan paling banyak yang membawa kepada perceraian ialah perselisihan faham dimana kebanyakannya berpunca dari kegagalan suami menyempurnakan nafkah terhadap isteri. Kegagalan tersebut boleh dikategorikan sebagai tidak memberikan layanan sebaiknya kepada isteri, dimana natijah perbuatan itu pula boleh ditafsirkan sebagai penganiayaan terhadap isteri. Apabila perkara tersebut berlarutan beberapa lama

¹¹ Temubual dengan Kadi Daerah Brunei dan Muara pada 10/8/2000.

¹² Ibid.

¹³ Maksudnya perkahwinan dengan seorang isteri sahaja.

sehingga tidak dapat dibendung, seorang isteri lebih terdedah untuk menuntut cerai dari menuntut nafkah. Wanita yang bertindak demikian kemudiannya akan mengemukakan tuntutan nafkah sebagai tuntutan kebelakangan. Selain daripada itu terdapat perlakuan-perlakuan isteri yang dikategorikan sebagai nusyuz seperti keluar rumah tanpa kebenaran suami dimana suami berkenaan akan menjadikan keadaan tersebut sebagai alasan tidak memberi nafkah kepada isteri.

Dengan demikian kesedaran di kalangan isteri-isteri yang ditinggalkan atau dibiarkan oleh suami mereka tanpa nafkah haruslah diwujudkan bahkan ditingkatkan. Selaras dengan wujudnya kesedaran tersebut dan bagi menjadikan kesedaran wanita itu mempunyai saluran untuk mencapai kenyataan, peruntukan yang benar-benar terperinci dan mempunyai kuatkuasa penuh bagi membolehkan wanita-wanita berkenaan mendapatkan hak nafkah hendaklah ditetapkan di bawah undang-undang keluarga Islam. Peruntukan tersebut hendaklah secara langsung dan telus bagi mahkamah yang membicarakannya berkuatkuasa bagi melaksanakan hukuman yang diperintahkannya tanpa perlu 'meminjam' kuatkuasa mahkamah lain bagi melaksanakan perintahnya.

Dalam erti kata yang lain, Mahkamah Kadi sepatutnya mempunyai bidangkuasa yang khusus dan tersendiri untuk melaksanakan perintah pembayaran nafkah dan kegagalan mematuhi perintah tersebut adalah dengan sendirinya menjadi suatu kesalahan yang boleh dikenakan hukuman di bawah kesalahan jenayah. Dengan itu mana-mana suami yang gagal menunaikan perintah

pembayaran nafkah yang telah dihukumkan adalah melakukan suatu kesalahan yang boleh dijatuhkan hukuman.

Begitu juga dengan permohonan perintah pembayaran nafkah bagi anak dimana bapa kepada anak tersebut tidak mempunyai kemampuan untuk menanggung perbelanjaannya. Sekalipun peruntukan yang ada memberikan hak kepada ibu¹⁴ atau mana-mana orang yang berkepentingan memelihara anak tersebut untuk menuntut nafkah bagi anak tersebut, namun mahkamah yang memerintahkan hukuman bagi nafkah kanak-kanak tersebut tidak mempunyai kuasa undang-undang melaksanakan perintah yang dihukumkannya. Oleh sebab itu, peruntukan yang mempunyai kuatkuasa undang-undang terhadap pemberian nafkah hendaklah diadakan. Peruntukan tersebut hendaklah menyatakan kuatkuasa mahkamah terhadap perintah yang dikeluarkan. Sekiranya perintah tersebut gagal dipatuhi, mahkamah yang mengeluarkan perintah tersebut hendaklah berkuatkuasa memerintahkan suatu pembayaran atau menjatuhkan hukuman ke atas mereka yang tidak mematuhi perintahnya. Selain daripada itu sekiranya orang yang dituntut dalam perintah mahkamah bagi pelaksanaan hukuman bagi pemberian nafkah itu merupakan bapa yang tidak berkemampuan, perintah yang jelas hendaklah juga diadakan bagi membolehkan tuntutan melalui mahkamah dibuat kepada mana-mana pihak yang bertanggungjawab memelihara dan menanggung perbelanjaan kanak-kanak berkenaan seperti datuk atau kepada pihak berkuasa kerajaan seperti *Baitul*

¹⁴ Ini kerana biasanya seorang ibu dengan sendirinya mewakili anak-anak bertindak menuntut nafkah kepada bapa bagi anak tersebut (bekas suami) kerana dia merupakan penjaga kepada anak tersebut.

Mal. Perintah tersebut hendaklah juga menyatakan kuasa mahkamah untuk memerintahkan cagaran bagi nafkah ke atas kanak-kanak tersebut.

Namun begitu masalah dan keadaan yang timbul pada masa ini ialah wanita atau ibu kepada anak yang tidak memperolehi nafkah itu tidak mempunyai pilihan atau jalan yang lain untuk mengemukakan tuntutan nafkah bagi pihak anak-anaknya disebabkan bapa kepada anak-anak tersebut tidak berkemampuan untuk menunaikan tanggungjawabnya sebagai bapa yang menanggung perbelanjaan ahli keluarganya. Biasanya keadaan yang berlaku ialah apabila mengetahui bapa kepada anak atau orang yang dituntut itu tidak berkemampuan, wanita (ibu kepada anak) itu sendiri bertindak menarik diri atau membatalkan tuntutannya dan menanggung sendiri perbelanjaan anak-anaknya seadanya.¹⁵ Tuntutan kepada pihak-pihak lain yang juga bertanggungjawab ke atas perbelanjaan anak-anak, tidak pernah dikemukakan di mahkamah sekalipun undang-undang memperuntukkan hak kepada seorang wanita untuk berbuat tuntutan sedemikian. Sekiranya terdapat keadaan dimana seorang ibu mengambil tindakan memohon kepada mahkamah supaya mahkamah memerintahkan kepada pihak-pihak yang bertanggung menurut hukum Syarak¹⁶ supaya pihak-pihak itu membayar nafkah kepada kanak-kanak, didapati sehingga kini tiada tuntutan dibuat kepada Mahkamah mengenainya.¹⁷ Sementara permohonan untuk mendapatkan bantuan kepada pihak berkuasa kerajaan seperti *Baitul Mal* adalah tertakluk kepada tatacara dan saluran yang berbeza dengan tuntutan nafkah di mahkamah.

¹⁵ Temubual dengan Kadi Daerah Brunei dan Muara, pada 10/8/2000.

¹⁶ Seperti datuk atau bapa saudara.

¹⁷ Temubual dengan Timbalan Kadi Besar, pada 7/8/2000.

Dalam keadaan yang lain peruntukan ke atas tuntutan nafkah dari seorang isteri tidak menyatakan halangan ke atas isteri bagi memperolehi hak berkenaan. Dengan yang demikian didapati kes-kes dimana isteri-isteri yang menuntut cerai dan telah meninggalkan rumah mereka telah menuntut hak nafkah kepada mahkamah. Pihak mahkamah pula tiada siasatan atau pemeriksaan dibuat ke atas kedudukan isteri berkenaan, bahkan meneruskan prosedur bagi penetapan nafkah kepada mereka. Dalam aspek yang lain, penempatan isteri yang diceraikan semasa menjalani iddah telah tidak mendapat pembelaan yang secukupnya. Ini disebabkan ketiadaan peruntukan yang menghuraikan dengan jelas mengenai hak tersebut adalah sebahagian daripada nafkah dan boleh dituntut ke atas bekas suami.

Oleh sebab itu, peruntukan undang-undang ke atas nafkah isteri atau bekas isteri patutlah diadakan secara jelas dan menyeluruh yang menyebutkan :

- i. Kuasa mahkamah untuk memerintahkan nafkah bagi isteri atau bekas isteri;
- ii. Kuasa mahkamah untuk membuat taksiran terhadap nafkah;
- iii. Kuasa mahkamah untuk memerintahkan pemberian nafkah dengan cagaran;
- iv. Kuasa mahkamah untuk memerintahkan nafkah sementara diberi kepada isteri atau bekas isteri yang berkuatkusa serta merta sehingga suatu perintah nafkah dihukumkan oleh mahkamah;

- v. Pemberian nafkah hendaklah berserta had atau batasan ke atas hak tersebut; dan
- vi. Hak tempat tinggal semasa iddah serta had atau batasan ke atas hak tersebut.

d. Peruntukan Poligami

Kedudukan dan hak wanita dalam perkahwinan poligami tidak disediakan secara khusus di bawah akta undang-undang keluarga Islam di Brunei. Sekalipun peraturan demi peraturan dikenakan bagi tujuan kemudahan urusan pentadbiran perkahwinan poligami, tetapi ia bukanlah suatu yang berkuatkuasa di bawah undang-undang. Negara-negara Islam yang lain seperti Malaysia telah menggubal undang-undang mengenai perkahwinan poligami bagi tujuan mengawal amalan perkahwinan itu, tetapi tidaklah sampai mengharamkannya seperti negara-negara Islam yang lain¹⁸

Berdasarkan kes-kes kajian di Mahkamah-Mahkamah Kadi seluruh negara, ketiadaan peruntukan yang khusus mengenai perkahwinan poligami telah mempengaruhi keputusan permohonan bagi perkahwinan tersebut. Secara umum perkahwinan poligami yang berjalan di negara ini adalah lebih mudah untuk dibenarkan. Permohonan poligami akan menjadi lebih mudah mendapat kebenaran

¹⁸ Abd. Kadir Hj. Mohammad, "Poligami dan Pengamalannya di Malaysia", dalam Ahmad Hidayat Buang, pnyt., *Undang-Undang Islam di Mahkamah-Mahkamah Syariah di Malaysia*, . (Universiti Malaya : Jabatan Syariah dan Undang-Undang, Akademi Pengajian Islam, 1998), hlm. 84.

sekiranya isteri sedia ada memberi persetujuan kepada perkahwinan itu. Sebaliknya keterangan isteri sedia ada yang menentang perkahwinan itu adalah sebagai makluman dan pemberitahuan kepada pihak mahkamah, dimana kebenaran adalah terletak atas budi bicara Kadi berdasarkan pengakuan dan ikrar pemohon iaitu suami tentang hasrat dan kemampuannya memberi nafkah kepada isteri sedia ada dan bakal isteri serta anak-anaknya (jika ada).¹⁹ Apa yang sepatutnya menjadi amalan dan seterusnya dijadikan sebagai salah satu kaedah dalam prosiding permohonan perkahwinan poligami ialah keterangan isteri terutama bantahannya ke atas permohonan itu akan dapat membantu mahkamah untuk menimbangkan permohonan suami untuk berpoligami.

Sementara di pihak bakal isteri, seolah-olah tidak mempunyai hak atau kedudukan dalam membuat pilihan atas persetujuan terhadap ikrar atau perjanjian berlaku adil dan menetapkan kadar nafkah yang dibuat oleh bakal suaminya dan ke atas isteri sedia ada. Ini disebabkan perkahwinan tersebut adalah diadakan dengan permohonan dan kemahuan bakal isteri tersebut untuk berkongsi suami dengan isteri lain. Dengan erti kata yang lain, biasanya seorang bakal isteri dalam perkahwinan poligami akan bersetuju terhadap 'perjanjian beristeri lebih dari satu' yang dibuat oleh bakal suaminya. Dari sebab itu sepertimana keterangan isteri sedia ada sepatutnya diambil kira dalam permohonan poligami, maka keadaan yang sama patut diletakkan kepada keterangan bakal isteri bagi membuat pertimbangan ke atas permohonan tersebut.

¹⁹ Temubual dengan Haji Mohd. Lazim b. Hj. Metali, Pemangku Timbalan Kadi Besar, pada 3/10/2000.

Dengan ketiadaan akta undang-undang mengenai poligami juga dilihat memberi kesan kepada ketidakseragaman kaedah membenarkan permohonan perkahwinan poligami. Kes-kes perbicaraan ke atas permohonan perkahwinan poligami menjadi berbeza-beza antara satu Mahkamah Kadi Daerah dengan Mahkamah Kadi Daerah yang lain. Terdapat perbicaraan kes-kes poligami lebih mudah dan ringkas dengan sedikit catatan mahkamah. Perkahwinan tersebut nampak dipermudahkan seperti permohonan perkahwinan biasa. Sedangkan dalam masa yang sama telah mendatangkan kesusahan bahkan kemudaratan bukan sahaja ke atas isteri sedia ada bahkan kepada isteri yang baru dikahwini secara poligami itu. Sementara Mahkamah Kadi Daerah yang lain membicarakannya dengan lebih lama dan berhati-hati. Dari segi kedudukan permohonan, permohonan yang ditolak pada pertama kali, biasanya akan dibenarkan pada permohonan semula yang dibuat pada kali berikutnya. Dalam kes permohonan semula ini bantahan isteri pada permohonan pertama kali telah tidak diberi perhatian lagi melainkan kepada pengakuan dan ikrar suami tentang hasrat dan kemahuannya berpoligami.

Di pihak bakal isteri pula terdapat mereka yang tidak begitu peka dan menekankan kedudukan bakal suami, melainkan dapat meneruskan hasrat ingin berkahwin. Keadaan sedemikian inilah yang menjadi punca keretakan rumahtangga, bukan sahaja dalam perkahwinan suami berkenaan dengan isteri terdahulu bahkan dalam perkahwinannya dengan isteri yang kemudian berkenaan.

Sementara itu seorang wanita rakyat Negara Brunei Darussalam yang berkahwin dengan warganegara Malaysia di Malaysia adalah tertakluk di bawah undang-undang keluarga Islam di negara tersebut, sekalipun dia tinggal di negara ini. Dengan itu permohonan untuk berkahwin secara poligami hendaklah mendapat kebenaran Mahkamah Syariah negara berkenaan. Ini kerana di Malaysia secara umumnya perkahwinan poligami mestilah mendapat kebenaran bertulis dari mahkamah. Sebagai contoh perkahwinan poligami di Negeri Sarawak mestilah dengan kebenaran bertulis dari Mahkamah.²⁰ Bahkan perkahwinan poligami yang dijalankan tanpa kebenaran bertulis dari mahkamah adalah merupakan suatu kesalahan di bawah undang-undang negeri itu.²¹

Berdasarkan kes-kes perkahwinan poligami di Sarawak, penyediaan undang-undang mengenai perkahwinan poligami telah dikawal secara undang-undang. Kedudukan dan hak wanita dalam perkahwinan itu sama ada sebagai isteri sedia ada atau bakal isteri adalah tertakluk kepada syarat-syarat dan peraturan yang ditentukan oleh undang-undang mengenainya. Persetujuan isteri sedia ada bagi suami yang memohon perkahwinan poligami itu tidak semestinya memudahkan kebenaran permohonan perkahwinan tersebut sebagaimana yang berjalan di negara ini. Apatah lagi dengan bantahan isteri. Di sebalik bantahan isteri yang tidak

²⁰ *Ordinan Undang-Undang Keluarga Islam, Sarawak, 1991*; s.21. Dalam kajian ini penulis memilih negeri yang paling hampir dan bersempadan dengan Negara Brunei Darussalam iaitu Sarawak. Kes-kes yang dipilih dalam kajian ini ialah kes yang melibatkan pasangan yang salah seorang daripadanya sama ada suami atau isteri terdiri dari rakyat Negara Brunei Darussalam. Ianya bertujuan untuk melihat hak dan kedudukan wanita sama ada rakyat Brunei yang berkahwin dengan rakyat negeri Sarawak atau wanita negeri tersebut yang berkahwin dengan rakyat negara ini dalam kes-kes yang berkaitan. Sehubungan dengan itu mahkamah yang terpilih ialah Mahkamah Syariah Sarawak, Bahagian Miri dan Bahagian Limbang.

²¹ *Ordinan undang-Undang Keluarga Islam, Sarawak, 1991*; s. 125.

semestinya mempengaruhi penolakan permohonan poligami di Brunei, persetujuan isteri sedia ada pula tidak semestinya mempengaruhi kebenaran permohonan perkahwinan poligami di Sarawak. Bahkan sekiranya syarat-syarat yang ditetapkan dalam peruntukan bagi perkahwinan poligami tidak dipenuhi, permohonan itu akan ditolak sekalipun isteri sedia ada telahpun memberikan persetujuan bagi suaminya berkahwin lagi.

Dalam kes-kes berikut dilihatkan permohonan perkahwinan poligami dimana isteri-isteri sedia ada mereka itu adalah terdiri dari rakyat Brunei. Bahkan terdapat di antara mereka itu ingin berkahwin dengan wanita rakyat Brunei juga.

Dalam kes *Talip lwn. Jaiton*,²² Plaintiff adalah seorang rakyat Malaysia bertugas di Brunei telah memohon untuk berkahwin dengan seorang lagi wanita Brunei. Dalam permohonan tersebut, Jaiton iaitu Responden telah menyatakan persetujuannya bagi perkahwinan itu. Dalam permohonan ke atas kes berkenaan, Plaintiff telah memberikan alasan bagi permohonannya itu ialah kerana ingin berkahwin lagi dan bagi mengelak dari melakukan perbuatan *maksiat*. Dalam keterangannya Plaintiff mengakui yang pendapatannya tidak mencukupi untuk menambah tanggungan seorang lagi isteri. Sementara Responden yang memberi kebenaran bagi perkahwinan tersebut juga mengakui yang pendapatan Plaintiff hanyalah cukup untuk perbelanjaan mereka sekeluarga dengan bilangan anak mereka seramai 9 orang.

²² Kes Mal bil. KM 01/2000, Mahkamah Syariah Sarawak, Bahagian Limbang.

Hakim dalam perbicaraan kes tersebut telah membuat keputusan tidak membenarkan permohonan tersebut dengan alasan :

- i. Permohonan tersebut tidak memenuhi kehendak dalam hukum Syarak;
- ii. Pemohon tidak berjaya meyakinkan kemampuannya di bawah undang-undang poligami; dan
- iii. Sumber kewangan pemohon tidak membolehkannya menanggung 2 orang isteri.

Berdasarkan keputusan kes tersebut, persetujuan responden bagi permohonan poligami plaintif telah tidak mempengaruhi keputusan hakim yang memutuskan untuk menolak permohonan plaintif. Secara zahirnya plaintif tidak mempunyai alasan yang kukuh untuk berkahwin lagi, tambahan pula dengan pengakuannya mengenai sumber kewangannya yang sememangnya tidak mencukupi untuk berpoligami. Ini diakui sendiri oleh responden dan keadaan ini seolah-olah menunjukkan persetujuan oleh responden itu dibuat secara terpaksa.

Dalam kes *Hj. Mohd. Kasim lwn. Hj. Norsiah*,²³ plaintif adalah rakyat Malaysia yang bertugas di Brunei dan ingin berkahwin dengan seorang rakyat asing dengan alasan menyukai bakal isteri serta menyerahkan perkara tersebut sebagai *qada* dan *qadar* dari Allah S.W.T. Sementara responden adalah rakyat

²³ Kes Mal bil. Km 03/2000, Mahkamah Syariah Sarawak, Bahagian Limbang.

Negara Brunei Darussalam dan telah menyatakan persetujuannya bagi perkahwinan suaminya.

Dalam perbicaraan mengenai kes tersebut responden mengakui perbelanjaan yang diberikan oleh plaintif kepadanya dan anak-anak seramai 6 orang adalah mencukupi dan plaintif adalah berkemampuan dari segi kewangan. Namun mahkamah juga menolak permohonan tersebut dengan alasan :

- i. Perkahwinan tersebut tidak patut dan tidak perlu di bawah s. 21 (3) (a);²⁴
- ii. Palintif tidak dapat meyakinkan akan memberi layanan yang adil;
- iii. Plaintif tidak dapat membuktikan yang perkahwinan itu tidak akan menyebabkan darar syar'ie kepada isteri sedia ada.

Sekalipun isteri sedia ada dalam kes berkenaan telah menyatakan persetujuannya tetapi ianya telah tidak mempengaruhi mahkamah dalam membuat keputusannya dimana mahkamah itu menghukumkan permohonan itu ditolak dan tidak diluluskan.

Sementara dalam kes *Jamil lwn. Asmah*²⁵ mahkamah juga menolak permohonan plaintif, iaitu seorang rakyat tempatan yang bekerja di Brunei untuk

²⁴ *Ordinan Undang-Undang Keluarga Islam, Sarawak 1991*; s. 21 (3) (a).

²⁵ Kes Mal bil. KM 02/2000, Mahkamah Syariah Sarawak, Bahagian Limbang.

berkahwin lagi dengan seorang rakyat Brunei, dimana responden yang menghidap penyakit lemah anggota adalah juga seorang rakyat Brunei. Kedua-dua plaintif dan responden telah berkahwin semasa responden telahpun menghidap penyakit tersebut dan mereka telah mempunyai dua orang anak. Mahkamah telah menolak permohonan tersebut dengan alasan bahawa plaintif tidak dapat memenuhi kehendak undang-undang dalam perkahwinan poligami. Surat keterangan doktor yang dikemukakan kepada mahkamah dalam perbicaraan tersebut hanyalah bagi menyokong ketidakhadiran responden pada hari perbicaraan itu dan bukan untuk membuktikan penyakit yang dihidap oleh responden.

Plaintif telah tidak berpuashati dengan keputusan mahkamah itu dan memohon ulangbicara.²⁶ Namun dalam perbicaraan kes ulangbicara tersebut, Hakim dalam perbicaraan tersebut masih mengekalkan keputusan Mahkamah Syariah berkenaan dan mengulas mengenai alasan perayu untuk berpoligami iaitu "Sekalipun responden dalam kes tersebut telah bersetuju dengan perkahwinan itu, tetapi mahkamah tidak terikat dengan persetujuan itu" dan menghukumkan rayuan perayu ditolak dan tidak berjaya.

Berdasarkan kes-kes permohonan poligami dan keadaan-keadaan yang berlaku dalam perkahwinan poligami, peruntukan undang-undang yang memberi panduan dan ketetapan ke atas permohonan dan kedudukan perkahwinan tersebut hendaklah diadakan. Peruntukan tersebut bukan sahaja sebagai peraturan berkuatkuasa undang-undang bagi permohonan perkahwinan poligami, tetapi juga

²⁶ Kes Mal bil. KM 02/2000, Mahkamah Tinggi Syariah Sarawak.

menetapkan tatacara bagi mana-mana pihak yang melanggar peraturan serta syarat-syarat yang telah ditetapkan dalam hukum Syarak ke atas perkahwinan tersebut.

e. Tafsiran Perceraian Berpunca dari Isteri bagi Tuntutan Mut'ah

Berdasarkan hukum Syarak, sekiranya perceraian disebabkan oleh isteri, maka isteri berkenaan adalah tidak berhak untuk mendapatkan bayaran mut'ah dari suaminya.²⁷ Sebab-sebab perceraian yang dikatakan berpunca dari pihak isteri yang menafikan hak mut'ah itu dijelaskan oleh para ulama fiqh iaitu seperti murtad dan menuntut fasakh kerana ketiadaan nafkah. Alasan dimana “perceraian yang dituntut oleh isteri” telah digunapakai secara meluas dalam maksud “perceraian yang berpunca dari isteri” dalam keputusan-keputusan Mahkamah Kadi bagi menafikan hak mut'ah dari seorang isteri. Seseengah kes, tuntutan tidak lagi dikemukakan atau tidak berbangkit kerana mahkamah telah menghukumkan isteri berkenaan tidak berhak mendapatkan mut'ah disebabkan isteri berkenaan telah menuntut perceraian.

Dari satu segi, kelihatan pemakaian hukum menafikan hak mut'ah dari seorang isteri yang menuntut perceraian telah digunakan secara kurang tepat dan kurang jelas. Perceraian yang berpunca dari pihak isteri yang dimaksudkan bagi menghalang hak mut'ah itu ditafsirkan bagi isteri yang murtad atau kerana tidak sabar menghadapi keadaan hidup tanpa nafkah lalu menuntut fasakh dari suaminya. Sehubungan itu sekiranya seorang isteri menuntut cerai atas alasan yang lain yang

²⁷ Al-Shirāzī, *al-Muḥadhdhab*, juz 2, hlm. 63; al-Sharbīnī, *Mughnī al-Muḥtāj*, juz 3, hlm. 241.

bukan kerana ketiadaan nafkah seperti kerana dianiaya atau dicerderakan, maka keadaan tersebut sepatutnya tidak termasuk dalam kategori alasan yang menghalang perolehan mut'ah bagi isteri berkenaan.

Berdasarkan kes-kes penetapan perintah mut'ah ke atas isteri yang diceraikan, kedudukan dan perolehan wanita yang diceraikan terhadap mut'ah dilihat kurang diambil perhatian baik dari pihak berkuasa menghukumkan pemberian hak tersebut iaitu Mahkamah Kadi mahupun di pihak yang menuntut iaitu isteri. Bahkan terdapat isteri-isteri yang tidak tahu kedudukan dan hak tersebut dikhususkan kepada isteri yang diceraikan.

Dalam masa yang sama keadaan wanita yang tidak begitu mengetahui dan memahami kedudukan hak mut'ah di bawah peruntukan undang-undang mengenainya didapati menerima sahaja keputusan mahkamah menafikan hak mereka itu tanpa membuat tuntutan di kemudian hari.

Dengan sebab yang demikian kesedaran bagi memperolehi hak mut'ah di kalangan isteri yang menuntut perceraian dengan alasan yang berpunca dari perlakuan suami ke atasnya patutlah ditingkatkan ke atas wanita-wanita itu sendiri. Dalam masa yang sama, pihak-pihak berkenaan dan berkuasa mahkamah patutlah menimbangkan untuk menetapkan hak mut'ah ke atas wanita yang diceraikan dengan cara sedemikian. Dengan itu untuk menentu atau menetapkan

keputusan bagi pemberian mut'ah, latarbelakang bagi tuntutan perceraian itu patutlah juga diberi perhatian. Ini kerana sekiranya tuntutan perceraian itu adalah berpunca dari suami itu sendiri, maka hak perolehan nafkah tidak harus dihalang dengan begitu mudah. Berbanding dengan kes tuntutan mut'ah yang dibicarakan di bawah Ordinan Undang-Undang Keluarga Islam, Sarawak,²⁸ wanita negeri itu yang berkahwin dengan rakyat Brunei, masih berpeluang untuk mendapatkan hak mut'ah sekalipun perceraian adalah atas permohonan dari isteri. Dalam kes *Minah lwn. Hj. Mohd. Judin*,²⁹ Yang Menuntut adalah seorang rakyat tempatan telah mengadukan halnya kepada Jabatan Agama Islam Sarawak, Bahagian Miri kerana Yang Kena Tuntut iaitu seorang rakyat Negara Brunei Darussalam telah meninggalkannya tanpa nafkah selama 2 tahun. Tuntutan cerai secara rasmi telah dikemukakan oleh Yang Menuntut setahun kemudian. Semasa khidmat nasihat diadakan, Yang Kena Tuntut bersetuju untuk menceraikan Yang Menuntut dan juga bersetuju memberikan nafkah iddah sebanyak \$900.00, menyerahkan hak *ḥaqānah* kepada Yang Menuntut berserta nafkah sebanyak \$200.00 sebulan kepada anak tersebut.

Perbicaraan ke atas kes ini telah ditangguhkan sebanyak 2 kali disebabkan Yang Kena Tuntut tidak menghadiri perbicaraan dengan alasan tidak menerima surat panggilan menghadiri perbicaraan. Setelah 4 bulan kemudian, barulah perbicaraan ke atas kes ini dijalankan dimana kedua-dua Yang Menuntut dan Yang Kena Tuntut bersetuju untuk bercerai yang kemudiannya disabitkan oleh Hakim. Yang Menuntut kemudiannya menuntut mut'ah sebanyak RM3,000.00,

²⁸ *Ordinan Undang-Undang Keluarga Islam, Sarawak 1991*, s. 55.

²⁹ Kes Mal bil KM 92/98, Mahkamah Syariah Sarawak, Bahagian Miri.

tetapi Yang Kena Tuntut tidak bersetuju dengan jumlah tersebut. Berdasarkan ketidakpersetujuan antara kedua belah pihak maka tiada sebarang perintah dibuat oleh Hakim melainkan pensabitan cerai. Bahkan Hakim memberi ulasan terhadap sebarang tuntutan yang hendaklah dikemukakan dengan memfailkan tuntutan baru kepada Pendaftar Mahkamah.

Berdasarkan keputusan oleh Hakim ke atas tuntutan mut'ah dalam kes di atas, menunjukkan harapan seorang isteri yang diceraikan untuk memperolehi hak mut'ah masih terbuka sekalipun perceraian itu atas permohonannya. Walaupun hak mut'ah itu belum diterima secara muktamad oleh isteri berkenaan, namun peluangnya untuk memperolehi hak tersebut masih boleh dipertimbangkan dan tidaklah terus ditutup oleh mahkamah semata-mata dengan alasan perceraian berlaku disebabkan dari pihak isteri.

f. Taksiran Bayaran Khul'

Perceraian secara *khul'* atau perceraian secara tebus *ṭalāq* telah disediakan peruntukannya di bawah undang-undang keluarga Islam iaitu satu kaedah permohonan cerai yang diberikan kepada isteri sama ada secara langsung kepada mahkamah atau isteri berkenaan memohon cerai daripada suaminya tetapi ditolak oleh suami berkenaan kecuali dengan memberikan bayaran ganti atau tebus *ṭalāq* bagi perceraian itu. Sekiranya suami bersetuju menceraikan dengan tebus *ṭalāq*

maka bayaran tebus *ṭalāq* akan ditetapkan atas persetujuan kedua suami isteri bagi membolehkan perceraian sedemikian disabitkan oleh mahkamah.

Sekalipun peruntukan undang-undang mengenai *khul'* membolehkan kadi mentaksir jumlah bayaran ganti yang patut dibayar oleh isteri menurut kedudukan dan pendapatan kedua belah pihak, namun berdasarkan kes-kes cerai secara *khul'* menunjukkan jumlah bayaran ganti ditentukan oleh sama ada isteri atau suami yang terlibat. Bahkan dalam keadaan tertentu bayaran tersebut telah dituntut oleh suami dalam jumlah yang sangat tinggi. Dalam keadaan sedemikian kelihatan kedudukan isteri yang menuntut cerai itu ada yang tidak terbela dan natijahnya mereka dalam keadaan yang berbagai-bagai. Di antaranya terdapat isteri yang dalam keadaan tertekan untuk menuntut pelepasan diri dari ikatan perkahwinannya telah bersetuju dengan jumlah yang dituntut oleh suami. Nampaknya bagi isteri berkenaan, perceraianya harus dibayar dengan harga yang mahal, berbanding hak suami tersebut dalam melafazkan *ṭalāq*; iaitu sekiranya digunakannya boleh berlaku tanpa sebarang bayaran. Dalam masa yang sama mahkamah membenarkan jumlah tersebut sebagai bayaran tebus *ṭalāq*.³⁰

Sementara itu terdapat pula isteri yang menuntut cerai secara *khul'* mempertahankan jumlah bayaran ganti yang dicadangkannya bagi bayaran tebus *ṭalāq* serta tidak mengaku kalah kepada tuntutan suaminya yang meletakkan jumlah bayaran yang sangat tinggi bagi perceraian mereka. Dalam perbicaraan kes yang

³⁰ Kes Mal bil. 4/98, Mahkamah Kadi Daerah Temburong; *Supra*, hlm. 273; Kes Mal bil. 266/91, Mahkamah Kadi Daerah Brunei dan Muara; *Supra*, hlm. 276.

dimaksudkan ini, peranan mahkamah yang mahu menegakkan keadilan antara keduanya telah berjaya menguasai pertelingkahan antara suami dan isteri yang bertikai mengenai jumlah bayaran tebus *ṭalāq* itu dan menetapkan jumlah bayaran seperti yang dicadangkan oleh isteri berkenaan bagi menebus perceraianya. Tindakan mahkamah ini sekaligus mengeneipikan tuntutan bayaran ganti dari suami yang mahukan jumlah yang lebih tinggi.³¹

Kebanyakan ulama fiqh mengatakan bahawa sekiranya seorang suami melakukan penganiayaan atau penyiksaan seperti memukul semata-mata memaksa isteri supaya menuntut cerai secara *khul'*, perceraian seperti itu hukumnya tidak sah. Bahkan bayaran ganti yang diberikan oleh isteri hendaklah dikembalikan.³² Seseengah ulama fiqh menghukumkannya sah tetapi bayaran ganti tetap dikembalikan.³³ Seseengah yang lain pula mengatakan hukumnya sah tetapi haram.³⁴ Berdasarkan pendapat mazhab Shafi'i tersebut, maka boleh dikatakan perbuatan seorang suami yang memaksa isteri untuk memberi jumlah yang tinggi bagi bayaran tebus *ṭalāq* adalah suatu penganiayaan. Jika perceraian seperti itu berlaku, maka berdasarkan pendapat ulama fiqh berkenaan perceraian itu adalah tidak sah dan hukumnya berdosa.

Dalam keadaan yang lain, kedudukan dan hak seorang isteri yang menuntut cerai secara *khul'* telah diketepikan begitu sahaja. Keadaan ini nampaknya

³¹ Kes Mal bil. 7/97, Mahkamah Kadi Besar; *Supra*, hlm. 274.

³² Al-Ramlī, *Nihāyah al-Muḥtāj*, juz 6, hlm. 386; Ibn Qudāmah, *al-Mughnī*, juz 7, hlm. 54 – 55; *Supra*, hlm. 121.

³³ Al-Suyūṭī, *Tanwīr al-Hawālik*, juz 2, hlm. 88.

³⁴ Ibn al-Humām, *Sharḥ Faṭḥ al-Qadīr*, juz 4, hlm. 216.

adalah disebabkan suami yang dituntut itu tidak bersetuju dengan cadangan jumlah bayaran ganti bagi perceraian tersebut yang dikemukakan oleh isteri.. Dalam kes berkenaan seolah-olah keadilan telah tidak diberikan kepada isteri berkenaan bagi menamatkan kedudukannya sebagai isteri kepada suami yang sudah tidak dapat memberi perlindungan kepadanya. Dengan keengganan suami berkenaan menerima cadangan itu mahkamah tidak dapat mensabitkan perceraian antara keduanya.³⁵

Dalam satu kes perceraian secara *khul'* yang telah dipersetujui oleh suami isteri berserta dengan jumlah bayaran ganti yang ditentukan, perceraian tersebut telah bertukar kepada perceraian dengan *talāq* 3 disebabkan oleh lafaz yang diucapkan oleh suami tidak mengandungi bayaran ganti bagi perceraian itu. Oleh sebab peruntukan undang-undang mengenai perceraian *khul'* menghendaki suami melafazkan cerai secara penebusan bagi memenuhi kehendak perceraian tersebut, maka kedudukan isteri yang terlibat itu serta kesan selepas perceraian telah bertukar kepada isteri yang diceraikan dengan *talāq* 3.³⁶

Dengan sebab yang demikian, pemakaian dan pelaksanaan peruntukan undang-undang yang mentaksirkan jumlah bayaran yang patut dibayar oleh isteri menurut kedudukan dan pendapatan pihak-pihak yang bercerai itu patutlah dikuatkuasakan dan ditekankan supaya diberi perhatian oleh pihak-pihak berkenaan dalam mahkamah bagi menegakkan keadilan serta menghalang kezaliman ke atas kedua-dua pihak tersebut.

³⁵ Kes Mal bil. 85/94, Mahkamah Kadi Daerah Brunei dan Muara; *Supra*, hlm. 278.

³⁶ Kes Mal bil. 188/97, Mahkamah Kadi Daerah Brunei dan Muara; *Supra*, hlm. 279.

g. Peruntukan *Ḥaḍānah*

Peruntukan bagi kedudukan dan hak seorang isteri dalam *ḥaḍānah* telah tidak disediakan secara khusus di bawah undang-undang keluarga Islam di Brunei. Namun begitu Mahkamah Kadi Besar adalah diberi bidangkuasa untuk mendengar dan menetapkan tindakan dan perbicaraan sekiranya terdapat perbezaan agama antara ibu dan bapa kepada seorang anak, dimana salah seorang daripada kedua ibu atau bapanya itu beragama Islam. Dengan berkuatkuasanya peruntukan berkenaan, keputusan mahkamah pada masa dahulu yang mungkin memberikan hak *ḥadanah* kepada pihak yang bukan beragama Islam dimana keputusan tersebut bertentangan dengan hukum Syarak telah dapat dielakkan.

Dengan ketiadaan peruntukan undang-undang mengenai kaedah pemberian hak penjagaan anak, maka kaedah yang terpakai bagi penetapan hak penjagaan anak secara keseluruhannya adalah berdasarkan hukum Syarak. Oleh sebab itu perintah dan hukuman bagi hak penjagaan anak telah menjadi umum dan berbagai-bagai disebabkan masing-masing tuntutan mempunyai masalah dan punca serta alasan yang berbeza-beza. Maka keputusan mahkamah adalah berdasarkan tuntutan dan fakta kes dimana ianya kemudian dirujuk kepada hukum Syarak.

Secara umum hukum Syarak memberikan hak penjagaan ke atas anak yang belum *mumayyiz* kepada ibu dengan syarat-syarat kelayakan yang telah ditetapkan. Namun begitu sekiranya suami dan isteri yang bercerai membuat suatu

keputusan yang dipersetujui bersama maka hak penjagaan boleh berpindah kepada bapa kepada anak tersebut. Sementara anak yang sudah *mumayyiz* diberi pilihan untuk memilih antara ibu atau bapa. Namun kaedah ini tidak ditetapkan sebagai peraturan dalam kaedah penetapan hak penjagaan anak di bawah undang-undang kekeluargaan Islam di Brunei.

Perbicaraan dan perintah hak penjagaan anak dari Mahkamah Kadi diperlukan sekiranya timbul perselisihan faham antara kedua suami isteri yang bercerai dan kedua-duanya menuntut hak penjagaan masing-masing. Dalam membuat pertimbangan bagi menghukumkan hak penjagaan tersebut, kebajikan anak adalah perkara yang diutamakan dan tertakluk kepada pertimbangan itu mahkamah akan membuat keputusan ke atas tuntutan tersebut. Sekiranya persetujuan tidak dapat dicapai maka kaedah bagi pemberian hak penjagaan kanak-kanak berdasarkan hukum Syarak adalah digunapakai dengan merujuk kepada had umur kanak-kanak yang dipertikaikan iaitu sama ada sudah *mumayyiz* atau belum. Berbanding dengan kedudukan peruntukan undang-undang bagi penjagaan anak di Brunei, undang-undang keluarga Islam di Sarawak menyediakan peraturan yang terperinci dan rapi dalam menetapkan kaedah penjagaan anak. Dengan sebab itu pemberian hak penjagaan anak dapat diseragamkan berdasarkan kaedah yang ada dalam undang-undang tersebut.³⁷

³⁷ *Ordinan Undang-Undang Keluarga Islam, Sarawak 1991*, s. 84 – 90.

Dalam kes *Puspawira lwn. Siti Jamilah*,³⁸ Yang Menuntut iaitu seorang rakyat tempatan telah menuntut hak penjagaan ke atas anak pertama (4 tahun) dan anak kedua (3 tahun) dari Yang Kena Tuntut iaitu seorang rakyat Brunei. Sementara anak mereka yang ketiga (setahun) berada di bawah jagaan Yang Kena Tuntut. Sebelum tuntutan itu mereka berdua secara bersama memelihara anak-anak tersebut. Dalam perbicaraan ke atas kes tersebut, Yang Kena Tuntut telah bersetuju dengan tuntutan Yang Menuntut. Dengan persetujuan itu mahkamah telah memerintahkan anak pertama dan kedua diberi penjagaan kepada Yang Menuntut dan anak ketiga diserahkan kepada penjagaan Yang Kena Tuntut.

Berdasarkan keputusan mahkamah dalam kes di atas, pemberian hak penjagaan anak yang belum *mumayyiz* kepada ibu telah tidak diperintahkan bahkan diketepikan atas alasan persetujuan bersama antara suami dan isteri yang menuntut.

Sebaliknya seorang isteri yang dinafikan hak penjagaan ke atas anaknya yang belum *mumayyiz* telah menuntut hak tersebut kepada Jawatankuasa Kehakiman³⁹ setelah keputusan mahkamah memberikan hak penjagaan anak tersebut kepada bapanya.⁴⁰ Ini kerana alasan yang dinyatakan oleh isteri sebagai 'atas persetujuan bersama' dalam perbicaraan tersebut adalah diberikan secara terpaksa.

Dengan itu peruntukan undang-undang ke atas penjagaan kanak-kanak patutlah diadakan sebagai undang-undang dan peraturan bagi kaedah

³⁸ Kes Mal bil. 20/96, Mahkamah Syariah Sarawak, Bahagian Limbang.

³⁹ Kes Ulangbicara bil. 34/90, Jawatankuasa Kehakiman, Majlis Ugama Islam Brunei.

⁴⁰ Kes Mal bil. 26/89, Mahkamah Kadi Daerah Brunei dan Muara

penetapan hak penjagaan kanak-kanak sekiranya tuntutan ke atasnya berbangkit. Peraturan tersebut hendaklah menentukan syarat-syarat yang melayakkan seseorang untuk mendapatkan hak penjagaan dan menyediakan senarai mereka yang berkelayakan dalam penjagaan tersebut menurut susunannya. Ia adalah sebagai persediaan bagi menetapkan orang yang berkelayakan dalam penjagaan kanak-kanak sekiranya berlaku hilang kelayakan bagi mereka yang berkenaan itu.

h. Peruntukan Harta Sepencarian

Undang-undang keluarga Islam tidak menyediakan peruntukan bagi kaedah atau tatacara 'prosedur' bagi menyelesaikan tuntutan ke atas pembahagian harta sepencarian. Bahkan kedudukan harta sepencarian itu sendiri tidak diberi tafsiran yang khusus mengenai apa yang dimaksudkan dengan harta sepencarian menurut undang-undang. Perbicaraan ke atas tuntutan harta sepencarian adalah berdasarkan bidangkuasa yang diberikan kepada Mahkamah-Mahkamah Kadi dan Mahkamah Kadi Besar untuk menyelesaikannya menurut undang-undang.⁴¹ Akibat dari keadaan tersebut, keputusan yang dibuat oleh mahkamah yang membicarakannya itu menjadi berbagai-bagai tanpa merujuk kepada suatu keadaan yang khusus. Sekalipun terdapat fatwa yang dikeluarkan bagi satu-satu kes tuntutan harta sepencarian,⁴² namun ianya bukan merupakan keterangan hukum yang tetap yang boleh dikenakan ke atas semua kes tuntutan harta sepencarian secara undang-undang. Ini bererti keputusan mahkamah adalah bergantung kepada fakta kes yang

⁴¹ *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 48 (1) (b) (iv); 48 (2) (b). *Supra*, hlm. 394.

⁴² "Fatwa Mufti Kerajaan Brunei", siri 12/73. *Supra*, hlm. 394.

dikemukakan. Dalam masa yang sama, tidak terdapat suatu hukuman yang khusus bagi kaedah pembahagian harta sepencarian yang ditetapkan dalam hukum Syarak. Ini disebabkan tajuk “harta sepencarian” secara khusus itu sendiri tidak dibincangkan dalam mana-mana hukum fiqh.⁴³

Selain daripada itu peruntukan terhadap bidangkuasa mahkamah-mahkamah kadi untuk membicarakan kaedah pembahagian atau tuntutan harta sepencarian adalah tertakluk kepada kaedah pembahagian harta tersebut ke atas yang menuntut tanpa mempunyai kuatkuasa untuk melaksanakan perintah kaedah pembahagian harta berkenaan. Ini dapat dilihat dalam kes *Hjh. Ramlah lwn. Hj. Muhd. Judin*,⁴⁴ dimana kadi perbicaraan tersebut telah membuat keputusan iaitu memerintahkan masing-masing Yang Menuntut dan Yang Kena Tuntut mendapatkan kembali harta sepencarian yang telah dijual bagi membolehkan Yang Menuntut memiliki sepenuhnya harta yang dituntut. Keputusan itu termasuklah perintah ke atas cara untuk mendapatkan kembali harta yang dinyatakan itu adalah dalam urusan Yang Menuntut dan Yang Kena Tuntut dan bukan terserah kepada urusan mahkamah.

Oleh yang demikian adalah dicadangkan peruntukan undang-undang yang menetapkan kedudukan dan kaedah pembahagian harta sepencarian. Peruntukan tersebut hendaklah menetapkan keadaan-keadaan dimana seorang isteri berhak mendapatkan harta tersebut dengan mengambil kira usaha dan

⁴³ *Supra*, hlm. 159.

⁴⁴ Kes Mal bil. 19/99, Mahkamah Kadi Besar. *Supra*, hlm. 404.

penglibatannya sama ada secara langsung mahupun secara tidak langsung⁴⁵ dalam perolehan harta suaminya. Penetapan keadaan dalam peruntukan ke atas harta sepencarian juga hendaklah menjelaskan kedudukan pembahagian harta tersebut dimana ia bukan merupakan harta syarikat disebabkan ketiadaan akad bersyariat. Dalam masa yang sama peruntukan yang dicadangkan ini bukan sahaja sebagai peraturan atau kaedah pemberian hak ke atas isteri yang diceraikan, tetapi juga menetapkan hak yang sama ke atas isteri semasa perkahwinan masih berjalan. Ini termasuklah terus menetapkan pemberian hak harta sepencarian itu ke atas isteri dalam perkahwinan poligami seperti keputusan mahkamah yang pernah membenarkan pemberian hak harta sepencarian ke atas seorang isteri sedemikian di bawah undang-undang yang ada.⁴⁶ Peruntukan undang-undang mengenai harta sepencarian hendaklah juga menetapkan adanya bidangkuasa mahkamah untuk memerintahkan pembahagian harta sepencarian ke atas yang menuntut.

Dengan adanya peruntukan undang-undang ke atas harta sepencarian diharapkan dapat memberikan keadilan kepada isteri atau isteri-isteri terutama kepada isteri yang telah sekian lama dalam kedudukannya sebagai 'suri rumahtangga sepenuh masa' tanpa melibatkan diri secara langsung dalam usaha dan kerja suaminya memperoleh harta bagi dirinya dan keluarganya. Sementara pemberian hak ke atas isteri-isteri dalam perkahwinan poligami adalah merupakan langkah bijak dan adil bagi mengelakkan perselisihan faham mengenai kedudukan dan hak

⁴⁵ Seperti memberikan khidmat dan ketaatan kepada suami dan anak-anak termasuk khidmat layanan dalam rumahtangga yang memberi kesan kepada perolehan harta suaminya.

⁴⁶ Lihat kes *Mastiah lwn. Kamis* (Kes Mal bil. 2/1981, Mahkamah Kadi Besar) dan kes *Pg. Hjh. Chuchu lwn. Pg. Damit* (Kes Mal bil. CM 3/70, Mahkamah Kadi Besar). *Supra*, hlm. 395 - 396.

dalam harta sepencarian yang dipertikaikan, bukan sahaja kepada isteri yang menuntut tetapi juga ke atas isteri lain bagi suaminya.

***i. Peruntukan Tindakan Serta Merta untuk Menghalang Penganiayaan
Mana-Mana Pasangan***

Berdasarkan lafaz *ta'liq talāq* yang dikehendaki ke atas suami untuk membacanya selepas akad nikah, salah satu daripada syarat-syarat dalam lafaz *ta'liq talāq* itu ialah memukul isteri. Syarat ini adalah menggambarkan perlakuan suami yang tergolong dalam istilah keganasan dan penganiayaan ke atas isteri. Apabila ia dilakukan oleh suami, seorang isteri boleh memohon kepada mahkamah bagi pengesahan suatu perceraian di bawah undang-undang. Dalam masa isteri menunggu masa perbicaraan bagi permohonan tersebut, suami berkenaan boleh sahaja akan terus melakukan keganasan atau penganiayaan ke atas isteri tersebut. Ini disebabkan tidak ada undang-undang yang boleh menegah suami tersebut dari terus menganiaya isterinya itu sekalipun laporan mengenai penganiayaannya telah dikemukakan. Bahkan jika hukuman pengesahan perceraian disabitkan sekalipun, masih tiada peruntukan undang-undang yang khusus boleh menegah perlakuan suami berkenaan. Apatah lagi dengan tindakan isteri memohon pengesahan perceraian disebabkan menerima pukulan suami yang sekaligus bermakna melaporkan perlakuan suami berkenaan, ia boleh saja membangkitkan kemarahan suami tersebut ke atasnya yang boleh mengakibatkan kesan dan penganiayaan yang lebih buruk kepada isteri yang membuat permohonan itu.

Sekalipun peruntukan undang-undang menyediakan hukuman ke atas mana-mana suami yang menganiaya isteri⁴⁷ namun ianya berbentuk umum bagi istilah penganiayaan dan memerlukan keadaan dan bukti yang luas bagi pensabitan kesalahan di bawah akta berkenaan. Dengan sebab yang demikian belum terdapat mana-mana kes yang disabitkan di bawah akta tersebut. Sekiranya terdapat kesalahan di bawah peruntukan undang-undang mengenai penganiayaan mana-mana isteri disabitkan dan hukuman dijatuhkan, perlakuan tersebut dalam apa jua bentuk masih belum dapat dihentikan. Dengan itu adalah dicadangkan untuk disediakan peruntukan undang-undang supaya mahkamah mempunyai bidangkuasa membuat hukuman bagi mengenakan tindakan serta merta menghalang penganiayaan ke atas mana-mana pasangan, sama ada semasa menunggu perbicaraan sebelum suatu tuntutan perceraian dikemukakan; atau setelah hukuman atau perintah perceraian diputuskan oleh mahkamah. Ini bererti sekiranya mana-mana pasangan melakukan penganiayaan sama ada sebelum atau selepas perbicaraan keatas permohonan perceraian dijalankan, adalah dicadangkan diadakan peruntukan akta supaya mahkamah mempunyai bidangkuasa untuk menghalang mana-mana pasangan dari menganiaya pihak yang satu lagi melalui permohonan perintah tegahan (injuksi). Dengan demikian perlindungan yang diberikan ke atas mana-mana pasangan akan lebih terjamin dan dapat memberikan keadilan kepada mana-mana pasangan yang mengemukakan permohonan berkaitan keganasan dan penganiayaan pihak yang satu lagi.

⁴⁷ *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 175 (2). *Supra*, hlm. 222.

5. 2. Keperluan dan Kesedaran Wanita terhadap Akta Mengenai Undang-Undang Perkahwinan dan Perceraian

Dalam keadaan dan perkembangan perhubungan sesama manusia beberapa tahun kebelakangan ini yang semakin canggih, penyediaan peruntukan undang-undang yang menekankan peraturan mengenai perkahwinan dan perceraian adalah sangat-sangat diperlukan. Urusan mengenai perkahwinan dan perceraian serta perkara-perkara yang berkaitan dengannya, bukan sahaja berlaku antara lelaki dan wanita yang kedua-duanya terdiri dari rakyat negara ini, bahkan antara lelaki atau wanita rakyat asing. Maka mereka adalah tertakluk di bawah undang-undang keluarga Islam negara ini.

Menurut hukum Syarak, sekiranya sebuah perkahwinan itu dijalankan dengan cukup rukun-rukunnya, maka perkahwinan itu hukumnya sah dan ianya sudah memadai untuk perhubungan antara suami isteri. Namun undang-undang menetapkan peraturan-peraturan tambahan seperti pendaftaran perkahwinan. Pada masa ini pendaftaran perkahwinan merupakan satu keperluan yang menduduki taraf *masalah*,⁴⁸ kerana ianya merupakan saksi bagi perhubungan suami isteri berkenaan. Perkara tersebut lebih diperlukan apabila saksi bagi perkahwinan tersebut telah meninggal dunia dan berlaku sebarang pertikaian mengenai perkahwinan berkenaan. Maka dalam hal ini pihak wanita adalah lebih utama mempunyai

⁴⁸ Siti Zalikah Mohd. Nor, Prof. Madya Dr., "Undang-Undang Perkahwinan dan Perceraian dari Aspek Hukum", dalam Ahmad Hidayat Buang, Pnyt., *Undang-Undang Islam di Mahkamah-Mahkamah Syariah di Malaysia*, (Kuala Lumpur : Akademi Pengajian Islam, Universiti Malaya, 1998), hlm. 66 – 67.

keperluan terhadap peruntukan dan akta mengenainya, demi menjamin kedudukannya sebagai isteri. Lebih-lebih lagi bagi membuktikan haknya sekiranya berlaku perkara-perkara yang menghendaki pembuktian seperti dia terlibat dalam perkahwinan poligami atau berlaku perceraian atau kematian dan sebagainya.

Dalam konteks perkahwinan poligami di Brunei, adalah mustahil untuk menyekat perkahwinan tersebut kerana ianya telah disyariatkan dalam al-Qur'an. Walau bagaimanapun selaras dengan kawalan dan garis panduan yang dinyatakan dalam al-Qur'an itu sendiri mengenai syarat-syarat berpoligami, maka wanita-wanita adalah pihak yang memerlukan peraturan itu untuk memberi perlindungan dan seterusnya kebajikan dalam perkahwinan tersebut yang dikenakan ke atas lelaki yang akan berpoligami. Peraturan tersebut setentunya dapat memberikan perlindungan ke atas wanita-wanita dari sebarang kezaliman dan penganiayaan. Lebih-lebih lagi terdapatnya perkahwinan poligami di antara lelaki dan wanita yang terdiri dari rakyat negara ini yang berlaku di luar negara tanpa mendapat kebenaran pihak berkuasa negara ini.⁴⁹

Peraturan dan peruntukan undang-undang bagi menjamin kedudukan wanita-wanita dalam kejadian-kejadian seperti di atas adalah bagi mengelak dari perkara-perkara yang tidak diinginkan dikemudian hari seperti kegagalan mendaftarkan anak-anak hasil dari perkahwinan berkenaan, kegagalan mensabitkan perceraian, kegagalan memperoleh hak dan sebagainya.

⁴⁹ Perkara ini boleh diistilahkan sebagai "*kahwin lari*".

Secara keseluruhannya keperluan wanita terhadap undang-undang kekeluargaan Islam itu adalah bertujuan bagi mengetahui dan memahami dengan jelas kedudukan dan hak mereka di bawah undang-undang tersebut. Dengan pengetahuan dan pemahaman yang jelas membolehkan mereka menentukan kehendak-kehendak dan keperluan berdasarkan hak mereka menurut undang-undang yang ada. Dengan pengetahuan dan kefahaman yang diberikan dengan jelas dan terang juga boleh memberikan kesedaran terhadap wanita tentang hak dan kedudukan mereka berdasarkan undang-undang berkenaan. Sedangkan kesedaran itu pada masa ini sangat kurang di kalangan mereka bahkan sesetengah mereka tidak mempunyai pengetahuan langsung tentang kedudukan akta perundangan mengenai hal ehwal kekeluargaan di bawah undang-undang.

Perkara yang sedemikian ini disebabkan pendedahan kepada mereka tentang akta perundangan mengenai kekeluargaan Islam sebelum mereka mendirikan rumahtangga adalah sangat sedikit; bahkan ada diantara mereka itu tidak mendapat pendedahan langsung mengenai hukum hakam dan perundangan yang ada berhubung undang-undang keluarga Islam.

Di pihak Mahkamah-Mahkamah Kadi, kekurangan atau ketiadaan pengetahuan mengenai hak-hak ke atas wanita selepas perceraian adalah menjadi salah satu masalah yang dihadapi oleh kadi-kadi dalam mengendalikan kes-kes perceraian⁵⁰ Apabila suatu perceraian disabitkan atau disahkan, sangat sedikit wanita yang terus mengemukakan tuntutan selepas perceraian seperti nafkah semasa iddah

⁵⁰ Temubual dengan Timbalan Kadi Besar, pada 7/8/2000.

atau mut'ah. Oleh sebab itu terdapat kadi-kadi yang terpaksa melakukan sesuatu di luar tugas mereka iaitu menerangkan kedudukan hak-hak yang sepatutnya diperolehi oleh isteri selepas diceraikan. Apabila mereka membuat tuntutan dan dihukumkan memperoleh atau sebaliknya, keputusan itu dipersetujui dengan begitu sahaja dan kes tersebut selesai setelah suatu perintah dihukumkan.

Punca yang boleh dikaitkan dengan keadaan yang berlaku ke atas wanita-wanita tersebut ialah disebabkan tiada pihak-pihak yang berusaha untuk memberikan pengetahuan dan penjelasan secara meluas kepada wanita-wanita berkenaan. Jika ada di antara wanita-wanita itu mengikuti mana-mana kursus atau ceramah atau sebarang bentuk pembelajaran mengenai akta perundangan kekeluargaan Islam, mereka kurang menunjukkan minat dan kesediaan untuk mengetahui dengan lebih jelas. Ini membawa hasil yang menunjukkan pendedahan wanita ke arah mengetahui dan mempelajari akta berkenaan perlu dimulakan dengan lebih awal lagi. Bahkan pendedahan yang ada untuk memberikan pengetahuan dan penjelasan kepada wanita-wanita berkenaan adalah tidak memadai langsung.⁵¹ Dengan sebab itu kaedah pendedahan ke atas peruntukan akta kekeluargaan Islam yang berjalan pada masa ini perlu kepada kajian dan penyelarasan bagi menyebarkan maklumat dan penjelasan mengenai kandungan akta perundangan keluarga Islam kepada wanita khasnya dan bersama dengan lelaki secara amnya.

Dalam kes-kes dimana wanita yang menuntut perceraian telah dihukumkan oleh mahkamah sebagai tidak berhak menuntut mut'ah disebabkan

⁵¹ Seperti 'Kursus Pra-Nikah'. *Infra* hlm. 458.

perceraian itu berpunca atau dituntut oleh isteri. Biasanya kes-kes sedemikian ditutup tanpa sebarang bantahan atau ulasan dari pihak isteri. Disebabkan kurangnya pengetahuan mereka itu mengenai kedudukan mut'ah di pihak wanita yang diceraikan menurut hukum Syarak, maka keputusan itu diterima begitu sahaja dan kes tersebut dianggap selesai.⁵²

Dalam masa yang sama, perbandingan boleh dilihat ke atas kewajipan suami memberi nafkah kepada isteri atas dasar kemampuan suami berkenaan sepertimana yang dinyatakan dalam al-Qur'an.⁵³ Maka berdasarkan konsep tersebut, tuntutan mut'ah sepatutnyalah ditekankan terutama sekali ke atas suami yang kaya dan berkemampuan untuk memberi kepada bekas isterinya sebagai pemberian suguhati dan imbalan kepada perkahwinan mereka sebelum perceraian itu.

Berpunca dari keadaan di atas, penghayatan terhadap isi lafaz *ta'liq talāq* telah tidak diberi penekanan sama ada di pihak suami yang membaca lafaz tersebut apatah lagi dipihak isteri. Berbagai-bagai keadaan yang boleh dilihat yang menyebabkan perkara tersebut boleh berlaku. Antaranya ialah suami yang membaca itu adalah seolah-olah terpaksa membuat ikrar berkenaan berdasarkan undang-undang yang ada. Meskipun pemberitahuan mengenai pembacaan lafaz tersebut mungkin telah dimaklumkan lebih awal, tetapi ianya tidak memberi pilihan kepada para suami untuk tidak membaca lafaz tersebut. Di segi yang lain, terdapat isteri-isteri yang tidak memahami isi kandungan lafaz yang dibaca itu. Natijahnya tujuan

⁵² Temubual dengan Timbalan Kadi Besar pada 7/8/2000.

⁵³ *Supra*, hlm. 75- 76.

pembacaan lafaz tersebut tidak dapat dicapai dan kesan daripada bacaan lafaz berkenaan mungkin tidak disedari telah berlaku. Sedangkan lafaz *ta'liq ṭalāq* yang dibaca tetap dikira sebagai *ta'liq* yang berkuatkuasa ke atas mana-mana suami yang membacanya.

Masalah lain yang dihadapi oleh kadi-kadi ekoran dari ketidakfahaman atau ketidaktahuan sesetengah wanita terhadap hak-hak mereka, terdapat wanita bersikap cuai memelihara hak yang diperintahkan kepada mereka khususnya dalam hak penjagaan anak.⁵⁴ Seperti yang dibincangkan di atas iaitu untuk memperolehi hak hadanah itu mestilah memenuhi syarat-syaratnya⁵⁵ dan diputuskan oleh mahkamah. Sesetengah ibu yang telah dihukumkan berhak mendapatkan penjagaan anak, telah tidak memelihara hak tersebut disebabkan kurang pengetahuan mengenai perkara-perkara yang boleh membatalkan pemberian hak ke atas mereka. Dalam masa yang sama mereka beranggapan apabila hak penjagaan anak telah diperintahkan kepada mereka, ianya adalah untuk perintah selama-lamanya atau berkekalan. Dengan tindakan mereka itu, boleh menyebabkan perintah penjagaan anak berpindah kepada pihak yang lain.

Dengan sebab yang demikian kaum wanita adalah memerlukan adanya pihak-pihak yang mempunyai pengetahuan yang mendalam bagi memberikan penjelasan dan penerangan bagi memahamkan kepada mereka kandungan akta perundangan kekeluargaan Islam yang berkaitan dengan kes-kes dan

⁵⁴ Temubual dengan Timbalan Kadi Besar pada 7/8/2000.

⁵⁵ *Supra*, hlm. 157 - 159.

kedudukan mereka dalam rumahtangga. Ini secara langsung boleh memberi kesedaran kepada wanita-wanita itu untuk mempertahankan hak-hak mereka dalam apa-apa keadaan sekalipun, selagi mereka berhak di bawah undang-undang

5. 3. Pengetahuan Wanita tentang Hak-Hak dan Penerangan Mengenainya menurut Hukum Syarak dan di bawah Akta Undang-Undang

Seperti yang pernah disentuh di atas, bahawa tahap pengetahuan wanita-wanita yang terlibat dalam urusan-urusan atau secara khusus dalam tuntutan hak di bawah undang-undang keluarga Islam adalah rendah atau sedikit.⁵⁶ Keadaan ini boleh menggambarkan tahap pengetahuan wanita-wanita pada umumnya di negara ini ke atas kedudukan dan hak mereka di dalam hukum Syarak lebih-lebih lagi di bawah peruntukan undang-undang. Mungkin ramai wanita yang berpendidikan tinggi dalam bidang agama seperti dalam bahagian "*al-Aḥwāl al-Shakṣiyyah*". Sebagai contoh terdapat wanita yang berkelulusan dari universiti-universiti dalam bidang pengajian Islam dari dalam dan luar negara; atau sekurang-kurangnya mempunyai pengetahuan dalam "*bāb al-Munākaḥāt*" dari pelajaran fiqh iaitu melalui pembelajaran di sekolah-sekolah agama atau di sekolah-sekolah Arab di negara ini. Dalam keadaan yang lain, sekurang-kurangnya terdapat ceramah-ceramah agama, siaran-siaran media dalam bahagian agama yang memberikan penerangan mengenai kehidupan berkeluarga menurut Islam. Namun begitu, pengetahuan dan pendedahan terhadap hak dan kedudukan wanita sama ada secara langsung atau tidak; secara *informal* apatah lagi secara *formal* seperti yang

⁵⁶ *Supra*, hlm. 453.

diperuntukkan di bawah undang-undang keluarga Islam adalah amat terhad dan sedikit sekali. Sekalipun wanita-wanita yang berlatarbelakangkan pendidikan agama sama ada di peringkat sekolah rendah, menengah mahupun universiti itu boleh menerapkan pembelajaran tersebut dalam kehidupan berkeluarga, namun sekiranya berlaku masalah atau krisis rumahtangga yang melibatkan proses perundangan, mereka tetap memerlukan penerangan dan prosedur dari segi undang-undang dan peruntukan undang-undang yang ada mengenainya.

Masalah lain yang turut dihadapi oleh pihak mahkamah ialah kes tuntutan oleh wanita yang dikemukakan berulang-ulang kali atau tertangguh beberapa lama disebabkan suami atau orang yang kena tuntutan dalam kes berkenaan tidak menghadiri perbicaraan setelah dipanggil secara rasmi. Sebagai contohnya isteri mendakwa suami telah melafazkan *talāq* ke atasnya. Apabila suami berkenaan dipanggil untuk pengesahan lafaz berkenaan, suami tersebut tidak menghadiri perbicaraan tersebut. Ini menyebabkan keadaan isteri yang terlibat itu tergantung tanpa keputusan yang boleh disabitkan. Keadaan ini boleh menyebabkan isteri berkenaan membuat permohonan bercerai dengan jenis perceraian yang lain. Ini juga akan mengambil masa yang lama untuk disabitkan sama ada kerana prosedur untuk perceraian itu sendiri atau kerana sikap suami yang sedemikian itu. Sebaliknya sekiranya wanita yang menuntut itu tidak menghadiri perbicaraan seperti yang telah ditetapkan tanpa alasan yang menasabah, kesnya boleh saja diketepikan tanpa sebarang tindakan ke atas kes berkenaan.

Sikap isteri dan terutamanya suami yang tidak memberikan kerjasama untuk mematuhi atau melaksanakan perintah yang telah dihukumkan oleh mahkamah khususnya dalam perintah *ḥaḍānah* telah juga menimbulkan masalah kepada kadi-kadi.⁵⁷ Sekalipun terdapatnya peruntukan akta mengenai “Penghinaan Terhadap Mahkamah”,⁵⁸ yang boleh dikenakan ke atas mereka yang senghaja tidak menghadiri perbicaraan atau tidak memberikan kerjasama terhadap suatu keputusan mahkamah, namun ianya tidak memberi kelebihan kepada mahkamah untuk melaksanakan peruntukan berkenaan. Dengan sebab itu mahkamah lebih banyak mengambil langkah bertolak-ansur mengendalikan kes-kes yang boleh menimbulkan masalah di atas.⁵⁹

Salah satu langkah yang diambil oleh pihak mahkamah kadi dalam memberikan pendedahan mengenai hal ehwal kekeluargaan dalam Islam ialah dengan mengadakan “Kursus Pra-Nikah” kepada mereka yang memohon kebenaran bernikah.⁶⁰ Bahkan kursus yang dikendalikan oleh Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga ini juga menghendaki mereka yang pernah berkahwin sama ada untuk berkahwin lagi⁶¹ atau berkahwin semula⁶² untuk mengikuti kursus tersebut.⁶³ Tujuan Kursus Pra-Nikah ialah untuk membantu bakal-bakal pengantin dalam

⁵⁷ Temubual dengan Pemangku Timbalan Kadi Besar, pada 2/10/2000.

⁵⁸ *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 92.

⁵⁹ Temubual dengan Pemangku Timbalan Kadi Besar, Ibid.

⁶⁰ Kursus ini mula diperkenalkan pada Februari 1989 dengan kursus sebanyak 1 siri sahaja bertempat di Bandar Seri Begawan. Pada masa ini kursus tersebut dijalankan sebanyak 4 siri dan diadakan di seluruh daerah. Apabila mereka yang ingin berkahwin memohon untuk bernikah, mereka akan diatitkan jadual untuk mengikuti kursus iaitu sekurang-kurangnya 45 hari sebelum bernikah. Temubual dengan Hjh. Noor binti Hj. Mohadi, Ketua Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga, pada 31hb. Oktober 2000.

⁶¹ Iaitu bagi lelaki yang memohon perkahwinan poligami.

⁶² Iaitu bagi lelaki atau wanita yang telah bercerai dan ingin berkahwin lagi dengan orang lain.

⁶³ Namun mereka yang pernah berkahwin hanya dikehendaki mengikuti 2 siri terakhir dari kursus berkenaan yang menekankan hak dan tanggungjawab dalam rumahtangga.

melengkapkan diri dengan pengetahuan bagi membantu mereka menghadapi atau menyelesaikan sebarang masalah yang berhubung dengan rumahtangga sepanjang ikatan perkahwinan menurut perspektif Islam.⁶⁴ Berdasarkan tujuan tersebut sudut pengetahuan yang menyentuh peruntukan akta undang-undang keluarga Islam hanya disentuh secara sepintas lalu atau tidak dengan secara mendalam. Dengan sebab yang demikian pengetahuan wanita-wanita dari segi peruntukan akta undang-undang dalam kekeluargaan Islam adalah amat berkurangan dan memerlukan pihak-pihak berkenaan untuk memberikan penerangan dan pendedahan yang lebih wajar.

Langkah yang dijalankan oleh Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga ini memanglah amat berfaedah sekali dalam memberikan pendedahan kepada orang ramai khususnya mereka yang akan menjalani kehidupan sebagai suami dan isteri. Namun kesan dan keberkesanan sebenar kursus tersebut ke atas mereka yang terbabit hanya dapat diketahui melalui kajian yang dijalankan ke atas mereka yang mengikuti kursus tersebut selaras dengan tujuan kursus itu diadakan. Berdasarkan perjalanan kursus yang diadakan, setakat ini ianya berjalan dengan baik dan lancar dimana kehadiran peserta kursus adalah memuaskan. Keadaan ini dikatakan banyak dipengaruhi oleh kesan dari ketidakhadiran mengikuti kursus berkenaan, dimana ia boleh menyebabkan sekatan ke atas kebenaran untuk melangsungkan pernikahan.⁶⁵

⁶⁴ Temubual dengan Ketua Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga, pada 31/10/2000.

⁶⁵ Ibid.

5. 4. Bidangkuasa Mahkamah-Mahkamah Kadi dan Penguatkuasaan Perintah

5. 4. 1. Bidangkuasa Mahkamah-Mahkamah Kadi

Menurut Islam, undang-undang hendaklah ditadbir dan dilaksanakan dengan baik, adil dan bijaksana. Ia setentunya memerlukan adanya undang-undang prosedur bagi melicinkan pentadbiran undang-undang Islam dan memudahkannya, bukan untuk menyusahkan dan menyulitkannya. Dengan sebab itu mahkamah seperti yang dikehendaki dalam Islam terkenal dengan Mahkamah Kadi, adalah mempunyai bidangkuasa yang luas, sesuai dengan luas dan menyeluruhnya undang-undang Islam itu sendiri. Ianya meliputi semua kes dan boleh menyelesaikan semua perbalahan.⁶⁶

Namun begitu di bawah peruntukan *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, bidangkuasa Mahkamah-Mahkamah Kadi hanyalah dalam perkara-perkara yang diberikan menurut akta tersebut yang membabitkan kes-kes dimana kedua belah pihak yang terbabit adalah orang-orang Islam,⁶⁷ kecuali dalam kes *ḥaḍānah* iaitu sekiranya melibatkan salah seorang daripada suami atau

⁶⁶ Prof Dato Dr. Hj. Mahmud Saedon b. Awang Othman, "Ke Arah Mengemaskinikan Pentadbiran Mahkamah Syariah di Brunei", hlm. 14.

⁶⁷ *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 48 (1) (a) (b); 2 (a) (3); 134; 157 (2).

isteri yang bertikai mengenai hak penjagaan anak adalah terdiri daripada orang Islam.⁶⁸

Maka berdasarkan peruntukan tersebut, jika terdapat kes-kes yang melibatkan pihak yang bukan beragama Islam, Mahkamah Kadi adalah tidak mempunyai bidangkuasa untuk membicarakannya. Sekatan ini dikatakan boleh mendatangkan kesulitan kepada pentadbiran keadilan dan kehakiman di Mahkamah Kadi disebabkan kemungkinan ada kes-kes yang melibatkan orang-orang bukan Islam sedangkan mahkamah perlu menyelesaikannya. Sebagai contoh sepasang suami isteri yang mana salah seorang daripadanya telah keluar daripada agama Islam⁶⁹ atau sepasang suami isteri yang tidak Islam dan kemudiannya salah seorang daripada mereka memeluk Islam. Keperluan dalam kes-kes tersebut ialah untuk mensabitkan perpisahan antara keduanya dimana hukum Islam menetapkan keduanya berpisah secara fasakh kerana murtad atau kerana memeluk agama Islam. Dengan sebab itulah yang dikatakan perkara sedemikian menimbulkan kesukaran kepada Mahkamah Kadi untuk menyelesaikannya.⁷⁰

Di bawah *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, Mahkamah-Mahkamah Kadi diberikan bidangkuasa dalam perkara-perkara berikut :⁷¹

⁶⁸ *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 48 (1A) (pindaan) dalam *Warta Kerajaan Negara Brunei Darussalam*, 1990, bil. s.31.

⁶⁹ Iaitu disebut murtad.

⁷⁰ Tuan Hj. Salim bin Hj. Besar, "Ke arah Mengemaskinikan Undang-undang Keluarga Islam di Brunei", hlm. 18; Prof. Dato Dr. Hj. Mahmud Saedon b. Awg. Othman, "Ke Arah Mengemaskinikan Pentadbiran Mahkamah Syariah di Brunei", hlm. 41.

⁷¹ *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 48 (b).

- i. Pertunangan, pernikahan, perceraian, permansuhan pernikahan dan perceraian menurut perintah mahkamah;
- ii. Sebarang penyelesaian, atau tuntutan kepada harta benda yang terbit daripada mana-mana hak yang dibentangkan dalam perenggan kecil (i);
- iii. Nafkah orang-orang dalam tanggungan, taraf anak, penjagaan atau jagaan kanak-kanak;
- iv. Pembahagian, atau tuntutan kepada harta benda sepencarian;
- v. Penetapan bagi orang-orang yang berhak untuk memiliki bersama harta pusaka seorang yang telah meninggal dunia yang menganut Islam, atau mengenai bahagian-bahagian yang orang-orang demikian masing-masing berhak;
- vi. Wasiat-wasiat atau pemberian semasa hendak menghembuskan nafas dari seorang yang telah meninggal dunia yang beragama Islam;
- vii. Pemberian berkuatkuasa masa hidup atau penyelesaian tanpa balasan dengan wang, atau yang boleh dinilai dengan wang, oleh seseorang yang beragama Islam;
- viii. Wakaf atau nazar; atau
- ix. Perkara-perkara lain berhubung dengan mana bidangkuasa diberikan oleh mana-mana undang-undang bertulis.

Selain daripada itu, Mahkamah Kadi tiada mempunyai bidangkuasa untuk melaksanakan keputusan yang telah dihukumkannya. Apabila perintah tersebut tidak dipatuhi, maka mahkamah tersebut boleh mengemukakan perintah tersebut kepada Mahkamah Majistret untuk melaksanakan perintah berkenaan, seolah-olah ianya merupakan keputusan Mahkamah Majistret itu sendiri.⁷² Peruntukan yang sama juga membenarkan Mahkamah Kadi meminta Mahkamah Kadi Besar untuk melaksanakan perintah mahkamah tersebut seolah-oleh ianya keputusan Mahkamah Kadi Besar, iaitu sekiranya mahkamah kadi tidak meminta Mahkamah Majistret melaksnakan perintahnya.⁷³

Peruntukan tersebut dikatakan telah mendatangkan kerumitan kerana ianya memakan masa, membanyakkan kerja dan menunjukkan taraf dan bidangkuasa Mahkamah Kadi terlalu rendah dan terhad sehingga tidak mempunyai kuasa untuk melaksanakan keputusannya sendiri.⁷⁴

Berdasarkan bidangkuasa menurut yang diberikan oleh undang-undang, tiap-tiap Mahkamah Kadi dan Mahkamah Kadi Besar mempunyai bidangkuasa masing-masing, namun peruntukan ke atas undang-undang keluarga Islam masih dalam ruangan yang sedikit.⁷⁵ Dengan sebab itu adalah bertepatan untuk mengatakan masih banyak aspek dalam hukum Syarak yang belum diperundangan

⁷² *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 90.

⁷³ *Ibid.*

⁷⁴ Prof Dato Dr. Hj. Mahmud Saedon b. Awang Othman, "Ke Arah Mengemaskinikan Pentadbiran Mahkamah Syariah di Brunei", hlm. 53.

⁷⁵ *Supra*, hlm. 462.

dan masih banyak juga yang memerlukan tafsiran ke atas perkara-perkara atau tajuk-tajuk tertentu sedangkan tafsiran yang ada pula perlu diperluas dan diperjelaskan.

5. 4. 2. Penguatkuasaan Perintah Mahkamah-Mahkamah Kadi

Seperti yang dikatakan iaitu peruntukan akta yang disediakan bagi undang-undang keluarga Islam adalah terlalu ringkas dan kurang berkesan dalam menangani kes-kes kekeluargaan Islam yang semakin banyak, sulit dan ada yang melibatkan warga negara asing.⁷⁶ Ini tidak menghairankan kerana setiap undang-undang keluarga Islam yang dibuat oleh ahli perundangan British sama ada yang di bawah jajahannya atau di bawah sistem pentadbirannya adalah banyak terdapat kecacatan di bawah pentadbiran undang-undang berkenaan.⁷⁷ Ini termasuklah *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi* yang sebelumnya dinamakan *Undang-Undang Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*⁷⁸ iaitu dari kecacatan dan ketidakjelasan peruntukannya.⁷⁹

Di sebalik kecacatan dan ketidakjelasan peruntukan yang disediakan, Mahkamah-Mahkamah Kadi telah mengendalikan kes-kes yang dikemukakan berdasarkan peruntukan tersebut dengan dikaitkan dengan kehendak-kehendak di dalam hukum Syarak. Ini terutama sekali ke atas kes-kes yang dibicarakan tanpa

⁷⁶ Prof. Dato Dr. Hj. Mahmud Saedon b. Awang Othman, "Ke Arah Mengemaskinikan Pentadbiran Mahkamah Syariah di Brunei", hlm. 55.

⁷⁷ Tuan Hj. Salim b. Hj. Besar, "Ke Arah Mengemaskinikan Undang-Undang Keluarga Islam di Brunei", hlm. 7.

⁷⁸ Enakmen no. 20 tahun 1955.

⁷⁹ Tuan Hj. Salim b. Hj. Besar, Ibid.

bersandarkan mana-mana peruntukan yang khusus mengenainya kecuali berasaskan bidangkuasa Mahkamah Kadi dalam mendengar dan membicarakannya.

Disebabkan kecacatan dan ketidakjelasan beberapa peruntukan, ia telah menjejaskan penguatkuasaan perintah Mahkamah-Mahkamah Kadi. Sebagai contoh, peruntukan yang bertentangan dengan kehendak hukum Syarak, tetapi telah dibicarakan oleh Mahkamah Kadi. Mana-mana Mahkamah Kadi tidak sepatutnya membicarakan tuntutan nafkah ke atas anak taksah taraf. Oleh sebab peruntukan undang-undang memberikan bidangkuasa kepada Mahkamah-Mahkamah Kadi untuk mendengar dan menetapkan tuntutan 'elaun sarahidup' kepada anak taksah taraf, maka mana-mana kes tuntutan mengenainya akan dibicarakan dan ditetapkan oleh Mahkamah Kadi. Bahkan sekiranya perintah yang dihukumkan oleh Mahkamah itu tidak dipatuhi oleh orang yang diperintahkan membayar nafkah itu, Yang Menuntut boleh saja memohon kepada Mahkamah Kadi Besar bagi penguatkuasaan perintah pembayaran ke atas anak taksah taraf tersebut.

Dalam kes *Pg. Wasli lwn. Haslinda*,⁸⁰ Mahkamah Kadi telah menetapkan Yang Menuntut tetap membayar elaun sara hidup⁸¹ kepada anak pertama seperti yang telah diperintahkan dalam hukuman selepas perceraian disabitkan. Dengan keputusan mahkamah tersebut menunjukkan Mahkamah Kadi telah memerintah dan menetapkan serta menguatkuasakan pembayaran nafkah (atas nama 'elaun sarahidup') kepada anak taksah taraf.

⁸⁰ Kes Mal bil. 88/94, Mahkamah Kadi Daerah Brunei dan Muara. *Supra*, hlm. 358.

⁸¹ Pembayaran ini adalah juga dinamakan nafkah dalam hukum Syarak. Lihat Tuan Hj. Salim b. Hj. Besar, "Ke Arah Mengemaskinkan Undang-Undang Keluarga Islam", hlm. 23.

Dari segi yang lain, nampaknya mahkamah telah menyamaratakan kedudukan anak taksah taraf dengan anak sebenar untuk sama-sama memperoleh hak nafkah sekalipun di bawah peruntukan yang berlainan⁸² dan dengan nama yang berlainan.⁸³ Sekiranya perintah pemberian nafkah itu dikemukakan kepada Mahkamah Kadi Besar untuk penguatkuasaannya, Mahkamah Kadi Besar juga tidak mempunyai pilihan melainkan menguatkuasakan perintah pemberian 'nafkah' kepada anak taksah taraf berkenaan.

Ketiadaan peruntukan undang-undang yang khusus bagi satu-satu masalah kekeluargaan boleh menimbulkan kesulitan kepada penguatkuasaan perintah mengenainya. Kaedah penetapan hak penjagaan anak telah tidak diperuntukkan dalam undang-undang keluarga Islam. Perbicaraan dan perintah penjagaan anak adalah berdasarkan bidangkuasa Mahkamah-Mahkamah Kadi tanpa dijelaskan kaedah dan tatacara penjagaan tersebut.

Disebabkan ketiadaan peruntukan undang-undang yang khusus mengenai kaedah penetapan hak penjagaan kanak-kanak, Mahkamah Kadi telah memutuskan kaedah penetapan hak penjagaan kanak-kanak berdasarkan hukum Syarak. Dalam kes *Jamilah lwn. Adit*,⁸⁴ mahkamah telah memerintahkan hak penjagaan anak mereka seramai 3 orang yang berumur 3, 5 dan 8 tahun diberikan kepada ibu mereka. Sementara dalam kes *Nur Iman Sufiana lwn. Najip*,⁸⁵ mahkamah

⁸² *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 159(1) dan 161 (1).

⁸³ iaitu *nafkah* bagi anak sebenar dan *elaun sarahidup* bagi anak taksah taraf.

⁸⁴ Kes Mal bil. 7/94, Mahkamah Kadi Daerah Temburong. *Supra*, hlm. 381.

⁸⁵ Kes Mal bil. 6/98, Mahkamah Kadi Besar. *Supra*, hlm. 372.

telah memerintahkan hak penjagaan anak diberikan kepada ibu mereka. Sandaran mahkamah dalam memerintahkan keputusan tersebut ialah berdasarkan hukum Syarak dimana anak kepada kedua ibu bapa yang salah seorang daripadanya beragama Islam dan yang seorang lagi bukan beragama Islam ialah kepada ibu atau bapa yang beragama Islam.

Dari satu segi keadaan ini boleh menunjukkan kedudukan dan hak wanita seperti yang ditetapkan dalam hukum Syarak telah diabaikan sama ada ianya tidak diperuntukkan di bawah undang-undang atau disebabkan kedudukan kuatkuasa undang-undang itu telah melebihi kedudukan hak dalam hukum Syarak. Dalam masa yang sama, sekiranya suatu peruntukan dikaitkan kaedah penyelesaiannya dengan “secara hukum Syarak”, ianya adalah terlalu umum dan tidak diperjelaskan oleh undang-undang itu sendiri. Ini boleh menimbulkan masalah dalam penetapan dan penyeragaman suatu perintah oleh mahkamah.

5. 5. Pengaduan Wanita dan Pengendaliannya

Perbincangan dalam tajuk ini secara terus dikhususkan kepada kes-kes yang dikemukakan oleh pihak wanita kepada pihak-pihak yang berkenaan di Mahkamah Kadi dengan tidak menafikan bahawa pihak lelaki juga membuat pengaduan kepada pihak yang sama. Sementara penyelesaian bagi kes-kes berkenaan tidaklah bermaksud bahawa semua kes yang dikemukakan oleh pihak wanita itu dapat diselesaikan dengan sempurna. Dalam erti kata yang lain, tidak

Semua kes-kes pengaduan oleh wanita itu ditamatkan dengan memperoleh keputusan yang dikehendaki oleh orang yang mengemukakan kes tersebut. Bahkan ia bermaksud cara dan kaedah pengendalian ke atas pengaduan dalam kes-kes tersebut dan bagaimanakah kesudahan bagi sesuatu kes itu. Dari segi yang lain pula, akan dilihat kesan dan pengaruh serta keperluan institusi-institusi pengendali dalam perjalanan kes-kes sehingga membawa kepada perbicaraan di mahkamah-mahkamah.

Kes-kes yang diadukan oleh wanita kepada pihak-pihak berkenaan di Mahkamah-Mahkamah Kadi adalah merangkumi kesemua aspek di bawah undang-undang keluarga Islam seperti yang terkandung dalam *bahagian VI : Pernikahan dan Perceraian*; dan *Bahagian VII : Nafkah Orang-Orang dalam Tanggungan*; dan yang termasuk dalam bidangkuasa Mahkamah-Mahkamah Kadi ke atasnya. Sekiranya kes-kes pengaduan itu hanya dalam peringkat untuk meminta khidmat nasihat atau soalan-soalan, maka ianya boleh diselesaikan tanpa melibatkan perbicaraan di mahkamah. Namun sekiranya pengaduan-pengaduan itu memerlukan sebarang tindakan untuk penyelesaiannya, maka langkah-langkah tertentu mestilah diikuti seperti 'merekod' atau 'memfailkan' aduan atau tuntutan dan sebagainya sebelum ditentukan masa untuk perbicaraan. Ini bererti keputusan bagi kes tersebut ditentukan dalam perbicaraan di mahkamah.

Seperti yang dikatakan, pengetahuan wanita mengenai hak dan kedudukan mereka di bawah undang-undang keluarga Islam adalah amat terhad

sekali, sepertimana juga pengetahuan mereka terhadap hak dan kedudukan di dalam hukum Syarak. Dengan sebab yang demikian, apabila berlaku krisis atau pertelingkahan atau timbul masalah dalam rumahtangga, mereka akan mengemukakan masalah dan punca-punca keadaan tersebut kepada pihak-pihak tertentu seperti Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga di Jabatan Hal Ehwal Syar'iah, Kementerian Hal Ehwal Ugama. Aduan mereka itu adalah dalam peringkat pengaduan atau memberi maklumat sahaja tanpa mengetahui kedudukan yang jelas akan peraturan atau tatacara bagi suatu permohonan atau tuntutan. Sesetengahnya ada yang datang secara langsung dengan tujuan yang satu iaitu menuntut perceraian semata-mata tanpa mengetahui kaedah atau jenis perceraian yang dituntut.

Sesetengah kaum wanita yang menghadapi masalah atau suatu situasi dalam hal ehwal rumahtangga terus mengemukakan masalah atau situasi tersebut kepada Mahkamah Sivil. Di antara kes-kes yang dikemukakan kepada Mahkamah Sivil itu ada yang ditolak oleh mahkamah berkenaan kerana ketiadaan bidangkuasa di pihak mahkamah tersebut dalam membicarakan kes berkenaan.⁸⁶ Selain daripada itu terdapat juga kes yang dikemukakan kepada Mahkamah Sivil itu dibicarakan oleh mahkamah berkenaan kerana ia melibatkan pihak yang menuntut di mahkamah tersebut adalah mereka yang bukan beragama Islam dan yang kena tuntutan adalah beragama Islam.⁸⁷ Namun dalam membuat perintah dan hukuman ke atas pihak-pihak dalam kes tersebut, mahkamah berkenaan telah meminta nasihat dan

⁸⁶ Sebagai contohnya; Kes Mal bil. 3/99, Mahkamah Kadi Besar dan bil. ICCS no. 67 of 1995, Mahkamah Sivil, Bandar Seri Begawan; *Supra*, hlm. 173.

⁸⁷ Contohnya Kes bil. 7/1999, Mahkamah Besar, Bandar Seri Begawan dan Kes Mal bil. 7/99 Mahkamah Kadi Besar; *Supra*, hlm. 375 - 376.

seterusnya menggunakan hukuman dan perintah Mahkamah Kadi Besar bagi keputusan ke atas kes berkenaan.⁸⁸

Sementara itu dalam kes pengaduan yang lain, terdapat Mahkamah Sivil yang membicarakan kes pengaduan dan tuntutan oleh wanita dalam undang-undang kekeluargaan Islam sekalipun mahkamah tersebut tidak mempunyai bidangkuasa untuk menguatkuasakan dan membuat perintah dalam bahagian penjagaan anak. Mahkamah tersebut membuat perintah berkenaan berdasarkan peruntukan akta mengenai pelaksanaan hukuman⁸⁹ yang dipohonkan oleh pihak yang terlibat dalam kes berkenaan.

Dalam kes *Saleha lwn. M. Hj. Hashim*,⁹⁰ Yang Menuntut telah mengemukakan laporan kepada Mahkamah Majistret bagi pelaksanaan hukuman ke atas perintah yang telah dihukumkan oleh Mahkamah Kadi Daerah Brunei dan Muara.⁹¹ Sebelum itu Mahkamah Kadi Daerah telah memohon kepada Mahkamah Kadi Besar bagi perintah yang sama,⁹² dimana perintah tersebut telah dikeluarkan kepada Yang Kena Tuntut. Namun Yang Kena Tuntut masih gagal untuk mematuhi perintah berkenaan. Dalam perbicaraan oleh Mahkamah Majistret itu, mahkamah berkenaan telah membuat perintah seperti berikut:

⁸⁸ Perkara ini dinyatakan dalam peruntukan undang-undang. Lihat *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 50A, (pindaan), *Warta Kerajaan Negara Brunei Darussalam. bil. s. 31/90*.

⁸⁹ *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 90 (1). *Supra*, hlm. 332 - 333. Menurut akta berkenaan, mahkamah tersebut juga tidak mempunyai bidangkuasa untuk membicarakan kes berkenaan kerana bidangkuasanya hanya terhad kepada jumlah yang tidak melebihi \$5,000.00 sahaja.

⁹⁰ Kes Sivil bil. K15/1998, Mahkamah Majistret, Bandar Seri Begawan.

⁹¹ Kes Mal bil. 320/96, Mahkamah Kadi Daerah Brunei dan Muara; *Supra*, hlm. 379.

⁹² Kes Mal bil. 4/97, Mahkamah Kadi Besar; *Supra*, hlm. 379.

- i. Memerintahkan buku akaun simpanan bagi 3 orang anak adalah di bawah pengawasan Yang Menuntut;
- ii. Pembayaran ke dalam akaun yang berasingan pada setiap hujung bulan;
- iii. Penjagaan anak : bapa hendaklah menyerahkan anak pertama kepada ibunya berserta dengan dokumen perjalanan yang berkaitan dengan serta merta..

Dengan keputusan Mahkamah Majistret itu Yang Kena Tuntut telah tidak berpuas hati dan memohon ulangbicara kepada Mahkamah Tinggi.⁹³ Dalam Mahkamah Ulangbicara tersebut, Perayu telah berjaya dalam kesnya di mana Hakim Mahkamah Tinggi telah juga memutuskan bahawa Mahkamah Majistret yang membuat perintah tersebut adalah tidak mempunyai bidangkuasa untuk menguatkuasa dan membuat perintah seperti yang dikeluarkannya. Mahkamah Tinggi itu mengatakan yang penjagaan anak adalah tidak diragui lagi telah diberikan kepada ibu seperti yang diperintahkan oleh Mahkamah Kadi Daerah dan ditetapkan oleh Mahkamah Kadi Besar. Lagipun permohonan Yang Menuntut itu adalah bagi pelaksanaan hukuman dan bukan untuk membuat perintah atau hukuman.

Sementara itu institusi yang mengendalikan pengaduan dan memberikan khidmat nasihat dalam hal-hal berkaitan rumahtangga ialah Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga.⁹⁴ Bahagian ini diletakkan di bawah pentadbiran Pejabat

⁹³ Kes Ulangbicara Sivil bil. 2/1999, Mahkamah Tinggi Negara Brunei Darussalam.

⁹⁴ Dahulunya bahagian ini dikenali dengan nama "Unit Khidmat Nasihat Rumahtangga".

Kadi Daerah-Daerah, Jabatan Hal Ehwal Syar'iah, Kementerian Hal Ehwal Ugama. Bahagian ini merupakan unit yang memainkan peranan penting dalam mengendalikan dan menyelesaikan pengaduan-pengaduan yang dikemukakan. Dalam menghadapi pengaduan-pengaduan dan masalah rumahtangga, bahagian ini mempunyai satu heirarki bidang tugas yang tertentu bagi memudahkan pentadbirannya. Sekiranya pengadu dan yang diadu hadir semasa pengaduan dibuat, pengaduan akan difailkan dan direkodkan bagi tindakan Ketua Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga yang akan bertindak mengarah dan menetapkan Pegawai Penasihat yang bersesuaian mengendalikan khidmat nasihat ke atas kes pengaduan berkenaan. Sekiranya hanya seorang (sama ada pengadu atau yang diadu) sahaja yang hadir, proses bagi tindakan khidmat nasihat oleh mereka yang berkenaan dalam bahagian ini akan memakan masa yang lebih lama disebabkan urusan-urusan teknikal sebelum sesi khidmat nasihat tidak dapat berjalan dengan lancar.

Setelah sesi khidmat nasihat selesai dijalankan, tindakan seterusnya adalah tetap di tangan pengadu, sama ada untuk meneruskan tuntutan cerai⁹⁵ atau rujuk.⁹⁶ Apabila orang yang mengadu berkenaan mengambil keputusan untuk bercerai, mereka akan diberikan borang-borang atau dokumen tertentu sesuai dengan permohonan atau tuntutan untuk diisikan; seperti 'Borang Permohonan Cerai Orang Islam'⁹⁷ dan 'Borang Tuntutan Selepas Perceraian'.⁹⁸ Sebaliknya jika pengadu tidak memberi tindakbalas untuk langkah seterusnya selepas diaturkan sesi khidmat

⁹⁵ Iaitu bagi yang mengadukan masalah rumahtangga dan menuntut cerai.

⁹⁶ Iaitu bagi kes dimana suami telah melafazkan cerai di luar mahkamah.

⁹⁷ *Infra* LAMPIRAN XI.

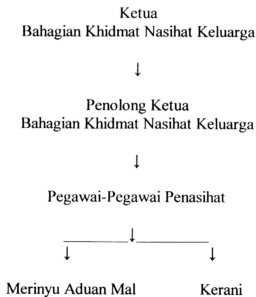
⁹⁸ *Infra* LAMPIRAN XVI.

nasihat atau tidak lagi datang ke bahagian tersebut, maka bolehlah diertikan mereka membatalkan hasrat untuk bercerai dan membaiki hubungan mereka sebagai suami isteri atau membiarkan keadaan itu berterusan dan suami atau isteri mengambil langkah berasingan tanpa penyelesaian. Terdapat juga mereka yang mengadu itu adalah orang yang meminta nasihat untuk rujuk kerana telah melafazkan talaq di luar mahkamah. Dalam kesemua keadaan pengadu sama ada ingin meneruskan cerai atau untuk rujuk, mereka dikehendaki mengemukakan tuntutan berserta dokumen-dokumen yang berkaitan kepada Pendaftar Mahkamah Kadi Daerah. Sekiranya tuntutan tersebut di bawah bidangkuasa Mahkamah Kadi Besar, maka tuntutan tersebut berserta dokumen-dokumen berkenaan akan dikemukakan oleh Mahkamah Kadi Daerah kepada Pendaftar Mahkamah Kadi Besar. Sementara Ketua bahagian Khidmat Nasihat Keluarga akan mengemukakan laporan hasil sesi khidmat nasihat dengan Pegawai Penasihat kepada Mahkamah Kadi yang berkenaan. Struktur organisasi Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga boleh dilihat dalam JADUAL VI⁹⁹

Memandangkan kepentingan Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga dalam kedudukannya sebagai unit pengantara daripada pihak mereka yang mempunyai masalah rumahtangga dengan Mahkamah Kadi, pegawai-pegawai yang mengendalikan pengaduan-pengaduan tersebut semestinyalah mempunyai latarbelakang dan kepakaran yang dikehendaki dalam bidang tugas mereka masing-masing. Mereka sepatutnya mempunyai tahap pengetahuan dan penguasaan dalam bahagian perkahwinan dan perceraian dan yang berkaitan dengannya bagi membolehkan

⁹⁹ *Infra*, JADUAL VI, hlm. 474.

JADUAL VI

STRUKTUR ORGANISASI BAHAGIAN KHIDMAT NASIHAT KELUARGA

Sumber : Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga, Jabatan Hal Ehwal Syar'iah, KHEU.

kan mereka menghadapi dan mengendalikan pengaduan-pengaduan yang dikemukakan.

Sementara itu pendedahan oleh pihak-pihak berkenaan sepatutnya diberikan kepada pegawai-pegawai di Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga iaitu maklumat-maklumat dan pengetahuan serta kemahiran yang berterusan dalam bidang tugas mereka bagi tujuan meningkatkan tahap pengetahuan dan kemahiran yang sedia ada. Di pihak yang lain, mereka juga sepatutnya menguasai pengetahuan tentang peruntukan akta undang-undang keluarga Islam. Ini kerana urusan yang mereka kendalikan adalah mempunyai hubungan yang sangat rapat bahkan sebagai pendahuluan kepada proses perbicaraan di Mahkamah-Mahkamah Kadi. Namun pada praktiknya Pegawai-Pegawai Penasihat di Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga lebih tertumpu kepada pemberian khidmat nasihat dari segi kedudukan dan hukum menurut hukum Syarak dan tidak terlibat dalam khidmat nasihat yang menyentuh kedudukan peruntukan akta undang-undang keluarga Islam.¹⁰⁰ Ini disebabkan khidmat nasihat dari segi peruntukan akta undang-undang keluarga Islam adalah tidak termasuk dalam bidang tugas pegawai-pegawai berkenaan.¹⁰¹ Walau bagaimanapun dalam masa kebelakangan ini penyusunan dan pembahagian bidang tugas pegawai-pegawai penasihat telah diatur semula dengan menyediakan pegawai yang khusus untuk memberikan khidmat nasihat dalam bidang pengetahuan undang-undang atau khidmat guaman secara umum seperti penjelasan dari segi hak-hak

¹⁰⁰ Temubual dengan Ketua Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga, pada 31/10/2000.

¹⁰¹ Temubual dengan Timbalan Kadi Besar pada 7/8/2000.

yang boleh dituntut oleh suami dan isteri dalam perceraian dan selepasnya di mahkamah.

Sehubungan dengan kedudukan dan peranan serta bidang tugas Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga ini, suatu institusi yang pada amnya dinamakan '*Biro Bantuan Guaman*' patut diwujudkan di bawah bahagian ini.¹⁰² Peranan biro ini ialah untuk membantu pihak-pihak yang memerlukan khidmat guaman untuk mengurangkan tekanan dalam menghadapi perbicaraan. Dalam kes-kes pengaduan di Brunei, institusi seperti Biro Bantuan Guaman sangat diperlukan bagi membantu mereka-mereka yang berkenaan dalam memahami dan memberikan pengetahuan serta jalan bagi memudahkan proses tuntutan dan persediaan-persediaan menghadapi perbicaraan di mahkamah.

Oleh sebab kes-kes yang melibatkan peguam didominasi oleh kes-kes yang mana pihak tertuduhnya terdiri dari pihak yang berkemampuan, maka institusi seperti biro bantuan guaman syar'i adalah sangat diperlukan demi menjamin keadilan ditegakkan,¹⁰³ khususnya bagi memberi pertolongan kepada mereka yang kurang berkeupayaan. Sekalipun institusi bantuan guaman syar'i adalah perlu untuk diujud dan dilaksanakan, namun keupayaan untuk mengadakan institusi tersebut belum dapat dilaksanakan setakat ini. Dengan sebab itu keadaan yang berjalan pada masa ini dalam mengemukakan pengaduan dan tuntutan kepada pihak-pihak

¹⁰² Temubual dengan Pmk. Timbalan Kadi Besar, pada 2/10/2000.

¹⁰³ Hj. Rajiman @ Abdul Aziz Azman bin Judin, "Khidmat Guaman di Mahkamah-Mahkamah Kadi di Negara Brunei Darussalam", Latihan Ilmiah Sarjana Muda Syar'iah wa al-Qanun, Fakulti Pengajian Islam, UKM, Bangi, sesi 1997/1998.

berkenaan adalah masih diteruskan. Keadaan yang belum terlalu mendesak bagi mengujudkan institusi bantuan guaman syar'i ini dapat dibuktikan melalui kes-kes yang berlaku seperti belum pernah terdapat keadaan dimana suatu perceraian diputuskan dengan campurtangan atau bantuan peguam dimana-mana Mahkamah Kadi diseluruh negara.¹⁰⁴

Dalam keadaan yang berkaitan, oleh sebab Mahkamah-Mahkamah Kadi menjalankan tugasnya berdasarkan bidangkuasa yang telah diberikan oleh peruntukan undang-undang dan Jabatan Hal Ehwal Syar'iah pula mempunyai bidang tugas dari segi pentadbiran ke atas Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga, maka adalah dicadangkan bahagian ini terus diletakkan di bawah pentadbiran Jabatan Hal Ehwal Syar'iah dimana jabatan ini diletakkan berasingan dari pentadbiran Mahkamah-Mahkamah Kadi. Dengan demikian pentadbiran Mahkamah-Mahkamah Kadi akan dapat ditumpukan kepada pengendalian kes-kes perbicaraan dan yang berkaitan dengannya seperti penguatkuasaan perintah dan lain-lain yang dikhususkan menurut bidangkuasanya.

Sementara itu Bahagian Pendaftar Mahkamah Kadi Daerah adalah tempat mengemukakan tuntutan yang telah selesai diberikan sesi khidmat nasihat oleh Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga. Dengan ini urusan tuntutan atau permohonan oleh wanita selanjutnya dikendalikan oleh Bahagian Pendaftar Mahkamah-Mahkamah Kadi. Apabila sesuatu pengaduan difailkan di Bahagian

¹⁰⁴ Temubual dengan Timbalan Kadi Besar, pada 7/8/2000.

Pendaftar Mahkamah Kadi Daerah atau Bahagian Pendaftar Mahkamah Kadi Besar, bahagian berkenaan akan mengendalikan kes-kes yang dikemukakan itu dengan mengaturkan sesi perjumpaan untuk siasatan selanjutnya sebelum perbicaraan dapat ditetapkan.

Sementara bagi perintah pelaksanaan hukuman, Pendaftar Mahkamah Kadi Besar akan mengeluarkan secara langsung surat perintah pelaksanaan hukuman seperti yang dihukumkan oleh Mahkamah Kadi daerah berserta dengan amaran mahkamah iaitu hukuman bersalah akan dikenakan kepada yang kena tuntutan sekiranya perintah pelaksanaan hukuman itu tidak dipatuhi.

Sebahagian pengaduan wanita dirujuk kepada Jabatan Kebajikan Masyarakat, Kementerian Kebudayaan Belia dan Sukan. Biasanya kes-kes pengaduan yang dirujuk kepada jabatan berkenaan adalah yang menyentuh soal keganasan dan penderaan dalam rumahtangga. Disebabkan Bahagian Khidmat Nasihat Keluarga, Jabatan Hal Ehwal Syar'iah hanya mengendalikan sesi khidmat nasihat, maka keadaan yang terjadi ke atas isteri disebabkan penganiayaan dan penderaan tidak dapat ditangani oleh bahagian ini secara terus. Dengan sebab itu rujukan kepada jabatan berkenaan adalah disebabkan kemudahan perlindungan yang disediakan oleh jabatan tersebut. Terdapat juga kes-kes dimana wanita-wanita membuat pengaduan kepada jabatan ini secara terus, bahkan ada yang meminta perlindungan di jabatan ini dari kekejaman dan penganiayaan suami.¹⁰⁵ Dengan

¹⁰⁵ Lihat kes *Hj. Mohd. Judin lwn. Nora*; Kes Mal bil. 73/95, Mahkamah Kadi Daerah Brunei dan Muara, *Supra*; hlm. 388.

demikian laporan dan tindakan yang diambil oleh bahagian ini akan dikemukakan kepada Mahkamah Kadi sebagai keterangan yang boleh menyokong orang yang mengadu dalam perbicaraan nanti.

Sementara kes-kes pengaduan oleh wanita kepada Pasukan Polis adalah mengikut keadaan kes yang diadukan atau dilaporkan. Sekiranya pengaduan yang dikemukakan itu berhubung dengan keadaan yang mendatangkan kecederaan kepada yang mengadu seperti dipukul, didera dan sebagainya, maka laporan pihak Polis adalah diperlukan sebagai sokongan bukti di mahkamah dalam kes tuntutan cerai dengan *ta'liq* kerana memukul. Di pihak Pasukan Polis pengaduan-pengaduan yang berhubung dengan penganiayaan dan penderaan oleh suami ke atas isteri dan anak-anak adalah dikendalikan penyiasatannya di bawah Unit Keganasan Rumahtangga dan Penderaan Kanak-Kanak yang berpusat di Ibu Pejabat Polis, Gadong.¹⁰⁶ Sekiranya bukti-bukti menunjukkan keganasan dan penderaan telah berlaku ke atas isteri atau anak-anak, unit ini akan terus menjalankan siasatan bahkan tindakan ke atas mereka yang berkenaan berdasarkan bidangkuasa yang diperuntukkan kepada mereka di bawah Penal Code.¹⁰⁷ Namun di pihak Mahkamah-Mahkamah Kadi beban bukti yang begitu mendalam tidaklah diperlukan bagi mensabitkan atau sebaliknya suatu perceraian dengan *ta'liq talāq* disebabkan suami memukul atau menganiaya. Sekiranya seorang isteri yang dipukul membuat aduan kepada Pejabat Polis, maka salinan laporan itu akan diserahkan kepada pihak mahkamah yang kemudiannya diterima sebagai keterangan sokongan. Dalam

¹⁰⁶ Aminah binti Hj. Mohd. Yassin, ASP, "Hak Wanita dalam Undang-Undang Jenayah Negara Brunei Darussalam", laporan bertulis, bertarikh : 9/11/1998.

¹⁰⁷ *Penal Code, Chapter 22, The Laws of Brunei Darussalam.*

keadaan yang lain, sekiranya berlaku kecederaan, pemeriksaan tahap kecederaan akan dijalankan oleh Pegawai Perubatan yang berkenaan. Satu kenyataan mengenai bentuk dan tahap kecederaan akan dikeluarkan, tetapi laporan tersebut tidak menyebutkan latarbekalang atau orang yang menyebabkan kecederaan itu. Sedangkan suatu siasatan perlu dilakukan sama ada ke atas laporan yang dibuat kepada pihak Polis atau ke atas laporan kesihatan yang dikeluarkan oleh pihak perubatan bagi memastikan pukulan dan penderaan itu benar-benar disebabkan oleh suami. Ini kerana berbagai kemungkinan boleh berlaku yang menyebabkan kecederaan ke atas isteri yang membuat laporan itu.¹⁰⁸

5. 6. Pemantapan Perlaksanaan Akta Undang-Undang Keluarga Islam Brunei

5. 6. 1. Kembali Berpegang kepada Hukum Syarak

Berdasarkan perbincangan mengenai beberapa peruntukan akta undang-undang keluarga Islam dan perlaksnaannya, didapati beberapa kekurangan dan pelanggaran undang-undang berlaku dalam pengendalian peruntukan akta undang-undang keluarga Islam. Ianya berlaku sama ada berpunca dari penyediaan akta undang-undang itu sendiri atau yang wujud dalam perlaksanaan undang-undang. Sekalipun pada zahirnya kes-kes pelanggaran tersebut belum banyak menimbulkan konflik, namun natijahnya telah menimbulkan penganiayaan dan

¹⁰⁸ Seperti perbuatan yang dilakukan oleh isteri itu sendiri yang membawa kecederaan dan menuntut perceraian.

kezaliman dalam pelaksanaan undang-undang tersebut.¹⁰⁹ Namun begitu mahu tidak mahu, pemakaian undang-undang keluarga Islam tidak boleh mengeneikan undang-undang yang sedia ada selagi ianya belum dipinda atau digubal kepada undang-undang keluarga Islam yang baru yang benar-benar berlandaskan hukum Syarak. Dengan itu pemakaian dan pelaksanaan undang-undang yang ada akan berjalan seperti yang ada.

Dengan yang demikian, untuk menjamin keadilan ditegakkan dan kezaliman serta penganiayaan dihapuskan maka kembali untuk berpegang kepada hukum Syarak adalah langkah yang sebenar-benarnya mesti diikuti. Ini kerana sumber asas dan utama dalam hukum perundangan Islam adalah wahyu Allah S.W.T. Undang-undang itu pula perlu ditadbir dan dilaksanakan dengan sebaik-baiknya seperti yang dikehendaki oleh Islam. Keadilannya tidak akan tesarlah jika ia tidak ditadbir dengan baik, licin, berkesan dan adil. Untuk tujuan itulah Islam mewajibkan adanya institusi kehakiman dan perlantikan pegawai-pegawai yang bertugas mentadbir dan mengendalikannya.¹¹⁰

Firman Allah S.W.T.:

إِنَّ اللَّهَ يَأْمُرُ بِالْعَدْلِ وَالْإِحْسَانِ وَإِيتَاءِ ذِي الْقُرْبَىٰ وَيَنْهَىٰ
عَنِ الْفَحْشَاءِ وَالْمُنْكَرِ وَالْبَغْيِ يَعِظُكُمْ لَعَلَّكُمْ تَذَكَّرُونَ
(sūrah al-Naḥl, 16 : 90)

¹⁰⁹ Tuan Haji Salim b. Hj. Besar, "Ke Arah Mengemaskinikan Pentadbiran Undang-Undang Keluarga Islam di Brunei", hlm. 31.

¹¹⁰ Prof. Dato Dr. Hj. Mahmud Saedon bin Awang Othman, "Ke Arah Mengemaskinikan Pentadbiran Mahkamah Syariah di Brunei", hlm. 10.

Yang bermaksud :

“Sesungguhnya Allah menyuruh berlaku adil, dan berbuat kebaikan, serta memberi bantuan kepada kaum kerabat; dan melarang daripada melakukan perbuatan-perbuatan yang keji dan mungkar serta kezaliman. Ia mengajar kamu (dengan suruhan dan laranganNya ini), supaya kamu mengambil peringatan mematuhiNya.”

Firman Allah S.W.T. lagi :

”إِنَّ اللَّهَ يَأْمُرُكُمْ أَنْ تُؤَدُّوا الْأَمَانَاتِ إِلَىٰ أَهْلِهَا وَإِذَا حَكَمْتُمْ بَيْنَ النَّاسِ أَنْ تَحْكُمُوا بِالْعَدْلِ إِنَّ اللَّهَ نِعِمَّا يَعِظُكُمْ بِهِ إِنَّ اللَّهَ كَانَ سَمِيعًا بَصِيرًا

(sūrah al-Nisā, 4 : 58)

Yang bermaksud :

“Sesungguhnya Allah menyuruh kamu supaya menyerahkan segala jenis amanah kepada ahlinya (yang berhak menerimanya), dan apabila kamu menjalankan hukuman diantara manusia, (Allah menyuruh) kamu menghukumkan dengan adil. Sesungguhnya Allah dengan (suruhanNya) itu memberi pengajaran yang sebaik-baiknya kepada kamu. Sesungguhnya Allah sentiasa Mendengar, lagi sentiasa Melihat.”

Undang-undang Islam mempunyai keistimewaan-keistimewaan yang tidak terdapat dalam undang-undang lain. Ianya undang-undang yang diberikan taraf yang tinggi oleh Allah kerana undang-undang itu bersumberkan daripada Allah

S.W.T. yang mendidik manusia supaya sentiasa patuh kepada perintahNya. Ia memberikan persamaan hak kepada manusia dengan cara memberikan hak kepada yang berhak. Ia juga menjamin hak setiap individu tidak diganggu bahkan dijaga dan disempurnakan.

Dari segi yang lain, hukum Syarak adalah merupakan rujukan sebenar yang bersumberkan hukum yang diturunkan oleh Allah S.W.T. Rujukan kepada hukum Syarak dalam undang-undang Islam bermakna kembali kepada hukum Allah S.W.T. dan ianya merupakan kewajipan setiap orang dalam menegakkan keadilan dan menjauh serta menghapuskan persengketaan dan kezaliman. Firman Allah S.W.T. :

”يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا أَطِيعُوا اللَّهَ وَأَطِيعُوا الرَّسُولَ وَأُولِي الْأَمْرِ مِنْكُمْ فَإِنْ تَنَازَعْتُمْ فِي شَيْءٍ فَرُدُّوهُ إِلَى اللَّهِ وَالرَّسُولِ إِنْ كُنْتُمْ تُؤْمِنُونَ بِاللَّهِ وَالْيَوْمِ الْآخِرِ ذَلِكَ خَيْرٌ وَأَحْسَنُ تَأْوِيلًا“

(sūrah al-Nisā, 4 : 59)

Yang bermaksud :

“Wahai orang-orang yang beriman, taatlah kamu kepada Allah dan taatlah kamu kepada Rasulullah dan “Uli'l Amri” (orang-orang yang berkuasa) dari kalangan kamu. Kemudian jika kamu berbantah-bantah (berselisihan) dalam sesuatu perkara, maka hendaklah kamu mengembalikannya kepada (Kitab) Allah (al-Qur'an) dan (Sunnah) RasulNya – jika kamu benar beriman kepada Allah dan hari akhirat. Yang

demikian adalah lebih baik (bagi kamu), dan lebih elok pula kesudahannya.”

Bahkan segala urusan yang bertujuan bagi mentadbir dan menyelesaikan segala perkara yang berkaitan dengan kekeluargaan orang Islam, sama ada yang berupa undang-undang yang diperkanunkan atau mana-mana jua peraturan, tidak boleh sama sekali bertentangan dengan kehendak hukum Syarak. Ini kerana setiap hukum yang tidak berlandaskan hukum Syarak bukan sahaja boleh mengakibatkan ketidakadilan bahkan boleh menyebabkan hakim yang menjatuhkan hukuman itu menanggung dan menerima balasan dosa serta menjejaskan kewibawaannya sebagai hakim atau kadi.¹¹¹ Beberapa ayat al-Qur'an menjelaskan peringatan daripada Allah S.W.T. ke atas sesiapa yang membuat keputusan atau menjatuhkan hukuman tanpa berlandaskan hukum Syarak; iaitu mereka adalah tergolong dalam kumpulan orang-orang yang *zālim*, *kāfir* dan *fāsiq*.¹¹²

5. 6. 2. Penyediaan dan Pelaksanaan Akta Undang-Undang Selaras dengan Hukum Syarak

Sebagai satu-satunya perundangan yang digubal berteraskan undang-undang Islam dan dikenali dengan “Undang-Undang Keluarga Islam,” penggubalan undang-undang yang berprinsipkan keadilan dan berdasarkan undang-undang Islam mestilah dilaksanakan bukan sahaja terhad ke atas orang-orang Islam bahkan juga ke

¹¹¹ Tuan Hj. Salim b. Hj. Besar, “Ke Arah Mengemaskinikan Undang-Undang Keluarga Islam di Brunei”, hlm. 20 – 21.

¹¹² Al-Qur'an, sūrah al-Mā'idah, 5 : 44, 45 dan 47.

atas orang-orang bukan Islam. Dengan demikian ianya akan dapat memberikan hak kepada yang berhak dan menempatkan sesuatu pada tempatnya.

Pengubalan undang-undang keluarga Islam dari segi prinsipnya bukan sahaja bagi melicinkan dan memperkemaskan peraturan dan pentadbiran pelaksanaan undang-undang berkenaan, tetapi mestilah tidak lari dari menekankan konsep keadilan yang mutlak sepertimana yang dituntut oleh Islam.

Ini bererti, bukan sahaja penyediaan akta undang-undang keluarga Islam dalam pengubalannya yang semestinya selaras dan menepati kehendak hukum Syarak, bahkan lebih-lebih lagi pelaksanaannya oleh mereka-mereka yang mengendalikan dan menjalankan urusannya juga mestilah menguruskannya dengan penuh tanggungjawab. Mereka adalah berkewajipan untuk menjalankan tugas tersebut dengan berdasarkan hukum Syarak. Sekiranya tidak terdapat suatu keadaan yang tidak diperuntukkan oleh undang-undang dengan jelas, maka perundangan berdasarkan hukum Syarak hendaklah menjadi rujukan utama dan muktamad. Dalam masa yang sama menerima dan melaksanakan sepenuhnya undang-undang Islam adalah suatu kewajipan ke atas semua orang Islam.

Sebagai kesimpulannya, bab ini telah membincangkan analisis terhadap pemakaian dan pelaksanaan undang-undang keluarga Islam yang secara langsung dikaitkan dengan hak wanita. Tahap pengetahuan dan penguasaan wanita terhadap kedudukan dan hak mereka sama ada di dalam hukum Syarak mahupun di

bawah undang-undang mestilah ditingkatkan bagi menjamin perolehan hak dan menetapkan kedudukan mereka dalam rumahtangga. Dengan demikian timbul kesedaran dan keperluan wanita itu untuk memperolehi serta mengukuhkan hak dan kedudukan mereka itu berdasarkan pengetahuan dan pemahaman serta kesedaran tersebut.

Dalam masa yang sama pemakaian dan perlaksanaan undang-undang oleh mereka yang terlibat dalam pengendalian tatacara 'prosedur' pelaksanaan itu hendaklah selaras dengan kehendak dan landasan yang betul menurut hukum Syarak. Setiap mereka itu pula sepatutnya bahkan semestinya mempunyai pengetahuan yang mendalam dalam hukum Syarak. Sementara wanita-wanita yang mempunyai urusan dengan pihak mahkamah disebabkan masalah-masalah yang timbul dalam rumahtangga mereka secara khusus dan wanita-wanita Brunei umumnya patutlah diberi pendedahan atau sekurang-kurangnya peluang untuk mengetahui dan memahami peraturan dan kandungan akta undang-undang keluarga Islam serta prosedur yang berkaitan dengan undang-undang tersebut.

Disebabkan keadaan tersebut dicadangkan diwujudkan institusi yang boleh membantu wanita-wanita yang menghadapi masalah dalam kedudukannya sebagai isteri dalam rumahtangga bagi memahami dan memudahkan mereka mengurus dan menyelesaikan masalah mereka itu atau sekurang-kurangnya bagi mengurangkan tekanan menghadapi masalah yang disebabkan kurang pengetahuan mengenai kaedah menguruskan masalah tersebut.

Dari segi peruntukan undang-undang keluarga Islam, beberapa kekurangan termasuklah percanggahan dalam hukum Syarak telah didapati dalam peruntukan tersebut. Selain daripada itu beberapa keadaan dalam hukum undang-undang keluarga Islam itu tidak disediakan peruntukannya secara khusus dan ia mengakibatkan kesulitan kepada mahkamah untuk menetapkan perintahnya seperti dalam kaedah penyelesaian bagi tuntutan ke atas *ḥaḍānah*, poligami dan harta sepencarian.

Sebagai memantapkan lagi kedudukan dan perlaksanaan akta undang-undang keluarga Islam itu, tindakan mengemaskinikan undang-undang keluarga Islam yang ada dan penggubalannya berlandaskan hukum Syarak yang sebenar-benarnya adalah sangat-sangat diperlukan. Tindakan sedemikian bukan sahaja untuk mengujudkan suatu undang-undang yang benar-benar konprehensif lagi menyeluruh untuk kepentingan orang-orang Islam khasnya dalam pentadbiran urusan keluarga Islam yang sempurna dan licin serta menurut undang-undang, bahkan juga untuk menjamin hak dan kepentingan setiap individu dalam keluarga itu. Selain daripada itu ia adalah merupakan kewajipan setiap orang Islam untuk kembali berpegang kepada hukum Syarak dengan sebenar-benarnya.

PENUTUP

1. Kesimpulan

Kedudukan wanita menurut hukum Syarak telah dijelaskan di dalam al-Qur'an iaitu melalui sejarah kedudukan wanita sebelum dan selepas kedatangan agama Islam. Agama Islam telah menyelamatkan kedudukan wanita dan memberikan hak-hak yang bersesuaian dengan kedudukan mereka serta menghapuskan pandangan dan layanan negatif terhadap mereka. Ia sekaligus memberikan peringatan kepada masyarakat umumnya dan kaum lelaki khususnya supaya meninggalkan tanggapan dan layanan tidak wajar yang diamalkan sebelum kedatangan Islam terhadap wanita.

Hukum Syarak telah menetapkan kedudukan dan hak seorang isteri sama ada ketika ia menjadi isteri mahupun setelah ia diceraikan. Semasa dalam perkahwinan, seorang isteri adalah berhak untuk mendapatkan mas kahwin sebagai tanda penghormatan kepada wanita kerana kesudian mereka menjadi pasangan hidup dan tempat untuk berkasih sayang dan memperolehi ketenangan serta ketenteraman jiwa. Dalam mengekalkan keharmonian rumahtangga, seorang suami wajiblah menunaikan hak-hak isterinya iaitu dengan memberikan layanan dan pergaulan yang baik dengan penuh tanggungjawab termasuklah pemberian nafkah tanpa bertangguh.

Dalam perbincangan ulama fiqh didapati kegagalan dan kecuaiian memberikan hak layanan dan pergaulan yang baik termasuk pemberian nafkah tidak dinafikan sebagai punca dan akibat yang membawa kepada perceraian. Dalam masa yang sama kedudukan isteri-isteri yang nusyuz juga tidak terlepas dari menjadi penyebab kepada pertelingkahan antara suami dan isteri yang boleh menyebabkan hak wanita itu digugurkan dan membawa kepada perceraian.

Menurut mazhab Shafi'i, seorang perempuan mesti dinikahkan oleh walinya. Ia tidak mempunyai kuasa tersendiri untuk menikahkan dirinya. Namun pendiriannya dalam menyatakan kemahuannya untuk bernikah patut dihargai iaitu bagi anak gadis dan pendirian serta persetujuan wanita janda mesti diperolehi sebelum perkahwinan dijalankan. Ini menunjukkan Islam memberikan hak wanita dalam menyatakan pendiriannya untuk bernikah sekalipun wali mempunyai kuasa penuh dalam menjalankan akad nikah.

Dalam perbincangan mengenai perkahwinan poligami, hukum Syarak menetapkan bahawa isteri-isteri adalah berhak untuk memperoleh hak secara adil dalam perkara-perkara layanan dan pergaulan dan pembahagian giliran. Sekalipun perbincangan para ulama fiqh tidak menyebutkan kedudukan 'kebenaran isteri sedia ada' dalam perkahwinan poligami, namun perbincangan dan prosedur perkahwinan poligami di bawah pentadbiran dan peraturan mengenainya di Mahkamah-Mahkamah Kadi telah menjadikannya sebagai suatu aspek yang penting dan boleh memberi kesan dan pengaruh kepada permohonan perkahwinan poligami tersebut.

Dalam perbincangan yang lain, hukum Syarak turut menetapkan bahawa wanita adalah juga berhak untuk mendapatkan dan memiliki sendiri harta seperti permilikan kaum lelaki. Kedudukan mereka sebagai isteri yang terikat dengan hak dan kewajipan terhadap suami adalah tidak melibatkan penguasaan suami terhadap permilikan harta oleh isteri, apatah lagi untuk menjejaskan kuasa dan hak permilikan tersebut. Sebaliknya melalui perkahwinan, seorang isteri adalah berhak untuk mendapat dan menerima pendidikan serta tunjuk ajar dari suaminya sepertimana dia mendapat dan menerima pendidikan tersebut sebelumnya dari ibu bapa dan lain-lain institusi pendidikan.

Setelah berlakunya perceraian, terdapat hak-hak isteri terhenti dengan serta merta tetapi ada juga yang berterusan dalam jangkamasa yang tertentu. Perolehan hak-hak tersebut boleh diteruskan sekiranya perceraian itu dibatalkan dengan melafazkan perkataan rujuk kepada isteri yang di dalam iddah *raj'ī* dan perkahwinan boleh diteruskan. Sekalipun hak menjatuhkan *ṭalāq* adalah terletak di tangan suami, namun terdapat keadaan-keadaan yang membolehkan suami menyerahkan perceraian kepada isteri dengan kebenaran atau diputuskan oleh Kadi. Sebagai contohnya perceraian dengan tebus *ṭalāq* diletakkan sebagai imbalan kepada kuasa dan hak suami terhadap *ṭalāq* dimana ianya tidak memerlukan persetujuan dan bantahan isteri. Namun pengesahan Kadi masih diperlukan dalam perceraian secara tebus *ṭalāq* terutama ke atas lafaz suami dan bayaran tebus *ṭalāq* yang dibuat oleh isteri.

Hukum Syarak menetapkan bahawa ucapan *ta'liq* seorang suami atas kemahuannya untuk menjatuhkan *talāq* adalah sebagai salah satu jenis *talāq*. Sekalipun para ulama tidak menetapkan lafaz *ta'liq* tertentu, namun ianya adalah 'sah untuk berlaku' sebaik sahaja ianya dilafazkan. Ini berbeza dengan lafaz *ta'liq* yang telah ditentukan oleh pihak Mahkamah Kadi dan dikehendaki untuk dibaca oleh suami selepas akad nikah.

Alasan bagi perceraian secara fasakh telah dinyatakan dalam hukum Syarak ialah kerana terdapat penyakit (*'ayb*) atau berlainan agama atau kerana ketiadaan nafkah. Sekiranya berlaku pertelingkahan yang membawa kepada *shiqāq* yang tiada berkesudahan sama ada untuk berdamai atau bercerai, hukum Syarak memberikan jalan keluar bagi mengatasi masalah tersebut seperti dengan perlantikan hakim.

Seorang isteri yang diceraikan adalah berhak untuk mendapatkan nafkah semasa iddah dan mut'ah kecuali dalam perceraian yang berpunca atas kehendak isteri seperti dia menuntut fasakh kerana ketiadaan nafkah atau murtad atau dia memeluk agama Islam sedangkan suaminya masih *kāfir*. Isteri yang diceraikan juga berhak untuk menjalani tempoh iddah kecuali jika dia diceraikan sebelum berlaku percampuran suami isteri. Sekalipun telah berlaku perceraian, hukum Syarak masih mementingkan kebajikan seorang isteri semasa iddah iaitu dengan memerintahkan suami membenarkan isterinya tinggal di rumahnya atau disediakan tempat tinggal baginya. Sementara hak penjagaan ke atas kanak-kanak

adalah bergantung kepada had umur kanak-kanak tersebut sama ada dia sudah mencapai umur *mumayyiz* atau belum. Seorang ibu adalah lebih berhak untuk mendapatkan hak penjagaan ke atas anaknya yang belum *mumayyiz* tertakluk kepada syarat-syarat tertentu. Menakala kanak-kanak yang sudah *mumayyiz* diberi pilihan sama ada mahu berada dalam penjagaan ibu atau bapa mereka.

Dalam sejarah pentadbiran dan perundangan Islam di Brunei secara keseluruhannya menunjukkan undang-undang Islam telah digunapakai secara meluas sebagai asas pentadbiran dan perundangan negara dizaman pemerintahan Sultan-Sultan Brunei sejak dahulu lagi.¹ Ini dibuktikan dengan pemakaian '*Hukum Kanun*' yang berasaskan hukum Syarak dalam pemerintahan Sultan Hassan, bahkan pemerintahan Sultan-Sultan sebelumnya.² Walau bagaimanapun kedatangan Inggeris khususnya pada tahun 1906 dikatakan telah membawa perubahan besar dalam sistem pentadbiran dan perundangan negara termasuk sistem perundangan Islam. Mahkamah-Mahkamah Kadi telah ditubuhkan dengan diberikan peruntukan dalam bidangkuasa yang sangat sempit dan khusus bagi hal ehwal agama Islam dan hal kekeluargaan sahaja. Dasar ini telah berterusan dalam pembentukan dan penggubalan undang-undang Islam kemudiannya walaupun pentadbiran dan perundangan negara telah mengalami perubahan yang bukan sedikit.

Perbincangan dalam bab-bab 3 dan 4 adalah secara langsung berkaitan dengan kedudukan dan hak wanita menurut undang-undang Keluarga

¹ *Supra*, hlm. 2.

² *Supra*, hlm. 3.

Islam di Brunei. Kedudukan wanita yang dapat dikaitkan dengan hak-hak mereka di bawah peruntukan undang-undang tersebut adalah dalam perkara-perkara seperti menyatakan persetujuan untuk bernikah dan kuasa wali, peraturan perkahwinan janda, hak memperolehi mas kahwin, perolehan nafkah dan kedudukan mereka dalam perkahwinan poligami.

Kedudukan dan hak wanita dalam undang-undang perkahwinan bermula dengan undang-undang pertunangan. Peruntukan undang-undang bagi pertunangan telah meletakkan pertunangan sebagai perjanjian bagi mengadakan pernikahan. Sebarang usaha atau tindakan untuk memutuskan perjanjian itu adalah menghendaki kedua-dua belah pihak menyelesaikan permasalahan tersebut sama ada dilakukan oleh pihak-pihak yang membuat perjanjian itu atau dengan melalui mahkamah. Penyelesaian tersebut adalah berdasarkan hukum Syarak. Para ulama mengatakan sekiranya mas kahwin telah diserahkan semasa pertunangan dan berlaku pembatalan pertunangan maka mas kahwin tersebut hendaklah dikembalikan, kerana pernikahan belum terjadi. Dalam satu kes tuntutan gantirugi kerana mungkir janji pertunangan, keputusan Mahkamah Kadi Besar yang menjatuhkan hukuman berdasarkan peruntukan undang-undang pertunangan itu nampaknya lebih berpihak kepada pendapat mazhab Maliki yang meletakkan orang yang membatalkan pertunangan sebagai penerima risiko akibat perbuatannya sendiri.

Peruntukan akta ke atas undang-undang perkahwinan menetapkan pernyataan dan keizinan wanita yang hendak bernikah adalah diperlukan bagi

membolehkan suatu akad nikah itu menjadi sah dan boleh didaftarkan. Ini menunjukkan pernikahan wanita itu tidak boleh dilakukan dengan secara terpaksa. Bahkan dalam keadaan-keadaan tertentu, keizinan wali sebenar boleh diketepikan seperti dalam keadaan wali enggan atau wali berada di luar negara dimana Kadi adalah berkuasa untuk mengambil tempat sebagai Wali Raja. Peruntukan sedemikian adalah berdasarkan hukum Syarak.

Peruntukan undang-undang bagi perkahwinan janda menyediakan peraturan dan kaedah bagi seorang wanita yang telah bercerai untuk berkahwin semula. Sekiranya semua syarat dan kehendak dalam hukum Syarak telah dipenuhi maka seorang wanita itu adalah bebas untuk berkahwin semula. Namun peruntukan bagi wanita yang diceraikan sebelum berlakunya percampuran suami isteri untuk kembali rujuk kepada bekas suaminya dilihat bertentangan dengan hukum Syarak disebabkan isteri tersebut tidak berhak untuk mempunyai tempoh iddah dan dengan sebab itu dia tidak berhak untuk dirujuk. Disebalik pertentangan hukum tersebut, keputusan Mahkamah Kadi Daerah didapati masih menegakkan kebenaran hukum Syarak dan mengenyahkan pelanggaran hukum dalam peruntukan undang-undang serta menetapkan keputusan ke atas seorang isteri dalam satu kes mengenainya.³

Dalam permohonan bernikah bagi janda, Mahkamah-Mahkamah Kadi telah mengambil langkah yang agak ketat dan berhati-hati bagi memastikan perkahwinan semula bagi janda berkenaan adalah menepati kehendak hukum Syarak

³ Iaitu kes perceraian dimana suami isteri belum melakukan persetubuhan dan Mahkamah Kadi Daerah menghukumkan bahawa isteri tidak mempunyai iddah sepertimana yang ditetapkan dalam hukum Syarak. *Supra*, kes *Rosni lwn Mohd. Shamsuddin*, hlm. 326.

dan peruntukan undang-undang keluarga Islam, terutama bagi memastikan perkahwinannya yang terdahulu itu benar-benar terhenti atau terputus. Dengan sebab itu segala permohonan yang belum memenuhi kehendak hukum Syarak dan peraturan undang-undang adalah tidak akan dipertimbangkan.⁴

Peruntukan undang-undang terhadap nafkah disediakan sebagai laluan bagi seorang isteri untuk menuntut hak nafkah ke atas suaminya melalui mahkamah. Namun berdasarkan kes-kes mahkamah, tiada sebarang kes tuntutan nafkah yang boleh dikaitkan dengan penggunaan peruntukan berkenaan melainkan tuntutan seorang isteri yang berada dalam perkahwinan poligami, dimana tuntutan tersebut adalah berdasarkan perjanjian suami dalam penetapan kadar nafkah antara isteri-isteri dalam borang Perjanjian Beristeri lebih dari Satu. Namun kesudahan bagi tuntutan tersebut biasanya diakhiri dengan perceraian dan tuntutan tersebut sama ada dikemukakan sebagai tunggakan atau digugurkan begitu sahaja.

Undang-undang bagi perkahwinan poligami tidak disediakan secara khusus di bawah undang-undang keluarga Islam. Peraturan perkahwinan poligami telah dibuat oleh pihak Kadi bagi tujuan pentadbiran permohonan perkahwinan tersebut. Perkahwinan poligami memerlukan kebenaran Mahkamah Kadi setelah suatu perbicaraan diadakan bagi mengetahui dan mendengar penjelasan dari isteri sedia ada dan keterangan serta pengakuan dari suami.

⁴ Sebagai contoh kes *Hj. Abd. Ghani lwn. Hj. Hasnah*, supra, hlm. 201 – 202; kes *Hartini*, *Supra*, hlm. 186 dan 200.

Pada umumnya kebenaran Mahkamah Kadi bagi permohonan poligami banyak dipengaruhi oleh kebenaran isteri sedia ada dan pengakuan serta ikrar suami ke atas perkahwinan tersebut. Sebaliknya keterangan dan bantahan isteri nampaknya kurang memberi kesan bagi mengeneipkan suatu permohonan poligami.⁵ Secara keseluruhannya didapati Mahkamah-Mahkamah Kadi seluruh negara lebih mudah untuk memberi kebenaran ke atas permohonan perkahwinan poligami. Prosedur dan catatan perbicaraan yang dijalankan adalah lebih ringkas dan pemeriksaan ke atas butir-butir keterangan diri pemohon agak longgar.⁶ Ianya dikaitkan dengan ketiadaan peruntukan undang-undang yang khusus bagi pentadbiran dan pengawalan permohonan perkahwinan poligami.

Perkahwinan poligami dikatakan mempunyai kaitan yang sangat rapat dengan alasan kegagalan suami menunaikan hak nafkah kepada isteri atau isteri-isteri sepertimana yang diikrarkannya dalam permohonan poligami. Berdasarkan kes-kes kajian menunjukkan sesetengah isteri yang menyedari tidak diberikan keadilan dalam pemberian nafkah atau yang ditinggalkan oleh suami setelah berkahwin lagi didapati bertindak menuntut cerai sama ada dari suami mereka secara langsung atau melalui mahkamah. Ini menunjukkan perkahwinan poligami adalah antara penyebab kepada pertikaian rumahtangga yang membawa kepada berlakunya perceraian.

⁵ Sebagai contoh kes *Souyono lwn. Normah*, *Supra*, hlm. 212 dan kes *Aw. Yunus lwn. Sanai*, *Supra*, hlm. 234.

⁶ Seperti pemeriksaan ke atas butir-butir sumber kewangan pemohon.

Undang-undang bagi perceraian menyediakan peruntukan sama ada secara khusus atau tidak⁷ dalam 2 bahagian. Bahagian Pertama ialah Hak Wanita dalam Perceraian seperti *ṭalāq*, tebus *ṭalāq* atau *khul'*, *ta'liq ṭalāq* dan fasakh serta perlantikan Hakam iaitu jika berlaku *shiqāq* antara suami isteri dan *li'ān*. Sementara bahagian kedua ialah Hak Wanita selepas Perceraian seperti hak iddah dan rujuk, hak nafkah dan mut'ah, hak menetap di kediaman suami, hak *ḥaḍānah* dan hak harta sepencarian.

Undang-undang perceraian meletakkan kuasa menjatuhkan *ṭalāq* adalah hak suami sama ada dengan *ṭalāq* 1, 2 atau 3.⁸ Peruntukan bagi perceraian secara *ṭalāq* tidak menghadkan perceraian tersebut hanya boleh dilakukan di dalam mahkamah. Oleh sebab itu terdapat sesetengah kes perceraian berlaku di luar mahkamah. Tindakan membuat laporan mengenainya hanya diambil apabila timbul masalah seperti rujuk dan sebagainya.⁹ Sekalipun terdapat peruntukan undang-undang yang meletakkan kelewatan atau kegagalan melaporkan suatu perceraian adalah merupakan suatu kesalahan di bawah undang-undang,¹⁰ namun setakat ini tiada percubaan untuk melaksanakan peruntukan tersebut. Dengan sebab itu atas *maslahat* dan memelihara kepentingan masyarakat umum pada hari ini, kedudukan peruntukan bagi pendaftaran perceraian itu hendaklah sama pentingnya dengan pendaftaran perkahwinan. Perlaksanaan peruntukan undang-undang bagi

⁷ Iaitu berdasarkan peruntukan bidangkuasa yang diberikan kepada Mahkamah-Mahkamah Kadi untuk mendengar dan membicarakan perkara-perkara yang berkaitan iaitu hak *ḥaḍānah* dan hak harta sepencarian.

⁸ *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 144 (1)

⁹ Sebagai contoh kes *rosmayah lwn. Saipul*, *Supra*, hlm. 266.

¹⁰ *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 144 (2); 180 (1), *Supra*, hlm. 265.

pendaftaran perceraian hendaklah dipraktikkan khususnya ke atas kesalahan lewat atau gagal melaporkan perceraian.

Sementara dalam jenis-jenis perceraian yang lain, peruntukan undang-undang perceraian lebih memberikan hak menuntut perceraian kepada isteri, iaitu menuntut cerai secara *khul'*,¹¹ memohon pengesahan cerai dengan *ta'liq*¹² dan fasakh.¹³

Peruntukan undang-undang ke atas permohonan isteri bagi pengesahan cerai dengan *ta'liq* biasanya digunapakai oleh isteri-isteri yang menuntut perceraian tetapi suaminya enggan menceraikannya. Dalam masa yang sama, isteri-isteri tersebut menghadapi suatu keadaan dimana suami telah melanggar syarat dalam lafaz *ta'liq* yang dibaca selepas akad nikah. Berdasarkan kajian ke atas kes-kes yang melibatkan permohonan pengesahan cerai dengan *ta'liq* menunjukkan lebih banyak kecuaiian menunaikan nafkah menjadi punca yang menyebabkan permohonan tersebut.

Peruntukan undang-undang bagi perceraian secara *khul'* lebih memihak kepada wanita iaitu dalam keadaan dimana suami tidak setuju menjatuhkan *talāq* ke atas isteri, sedangkan di pihak isteri mempunyai kemahuan yang tinggi untuk bercerai. Dalam masa yang sama isteri tersebut tidak menghadapi keadaan pelanggaran syarat-syarat lafaz *ta'liq* oleh suaminya. Berdasarkan kes-kes

¹¹ *Akta Majlis Ugama Islam dan Mahkamah-Mahkamah Kadi*, s. 145 (1) (3).

¹² *Ibid.*, s. 146.

¹³ *Ibid.*, s. 147.

perceraian secara *khul'* menunjukkan penjelasan dan ketegasan Mahkamah-Mahkamah Kadi terhadap bidangkuasanya adalah diperlukan bagi memberikan keadilan dan jalan penyelesaian yang sebaik-baiknya kepada suami isteri terbabit. Langkah ini adalah bagi mengelakkan kes tuntutan suami bagi jumlah bayaran *khul'* yang tinggi sedangkan pihak isteri tidak berkemampuan untuk membayar jumlah tersebut. Akibatnya perceraian tertangguh atau kes tersebut diketepikan begitu sahaja. Dengan sebab itu peruntukan undang-undang ke atas Mahkamah-Mahkamah Kadi hendaklah ditetapkan bagi memberikan bidangkuasa untuk menetapkan kadar bayaran *khul'* sekiranya timbul pertikaian mengenainya.

Sementara itu peruntukan undang-undang bagi cerai secara fasakh tidak memberikan peluang hak yang sama kepada lelaki sepertimana yang ditetapkan dalam hukum Syarak. Berdasarkan sesetengah kes tuntutan cerai fasakh, tindakan menuntut perceraian itu adalah disebabkan oleh tuntutan perceraian secara *khul'* atau permohonan pengesahan cerai dengan *ta'liq* tidak dapat disabitkan oleh mahkamah. Peruntukan undang-undang yang disediakan bagi perceraian secara fasakh adalah terlalu umum tanpa menjelaskan sebab-sebab bagi tuntutan fasakh dan syarat-syaratnya. Ia seolah-olah merupakan prosedur terakhir untuk memperolehi suatu perceraian.

Peruntukan undang-undang bagi perlantikan Hakam memberikan kuasa kepada Kadi untuk melantik orang-orang tertentu dalam usaha mengatasi perkelahian yang memuncak antara suami isteri. Sepertimana yang dijelaskan di

dalam al-Qur'an, peruntukan undang-undang bagi perlantikan Hakam sepatutnya disediakan bagi membuat penyelesaian ke atas suami isteri yang bertikai dengan memberi pilihan sama ada untuk berdamai atau bercerai serta penekanan ke atas keputusan berdamai patutlah diberi perhatian, Ini kerana perdamaian adalah lebih baik.¹⁴ Dengan perlantikan oleh Kadi, kuasa Hakam boleh mengatasi kuasa kadi dalam menghukumkan perceraian. Berdasarkan kes-kes perceraian, didapati sangat jarang kes yang melibatkan perlantikan Hakam. Lebih-lebih lagi tiada sebarang keputusan mahkamah yang ditetapkan berdasarkan keputusan Hakam. Keadaan ini menunjukkan pendedahan ke atas sebab dan prosedur perlantikan Hakam sama ada melalui praktiknya di pihak Mahkamah-Mahkamah Kadi mahupun bagi mendapatkan pengetahuan di pihak masyarakat adalah sangat sedikit.

Perbincangan ke atas peruntukan akta bagi hak-hak wanita selepas perceraian dihuraikan secara meluas, sama luasnya dengan perbincangan ke atas hak-hak wanita dalam perceraian itu sendiri. Ini disebabkan permohonan atau tuntutan dari pihak-pihak yang terbabit dalam perceraian itu lebih banyak ditumpukan kepada hak-hak selepas perceraian berbanding dengan hak-hak semasa perkahwinan. Tumpuan utama tuntutan selepas perceraian ialah nafkah semasa iddah, nafkah anak dan *ḥaḍānah*. Ia seolah-olah menunjukkan yang perceraian itu hanya terhad kepada tuntutan nafkah dan *ḥaḍānah* sahaja.

Peruntukan undang-undang bagi rujuk disediakan dengan memberikan definasi bagi 'rujuk yang dibenarkan di bawah undang-undang'.

¹⁴ Lihat al-Qur'ān, sūrah al-Nisā, 4 : 35 dan 128, *Supra*, hlm. 132 – 133.

Berdasarkan akta undang-undang, hak suami ke atas rujuk bukanlah merupakan suatu hak yang mutlak disebabkan kadudukan rujuk tersebut yang masih bergantung kepada persetujuan isteri. Ini bererti kebebasan hak suami terhadap rujuk masih terbatas. Dalam praktiknya, keengganan seorang isteri untuk dirujuk telah menyebabkan permohonan rujuk dari suaminya tidak menjadi kenyataan sekalipun telah disahkan oleh Kadi perceraian antara suami isteri berkenaan.¹⁵ Perkara ini berlaku apabila isteri yang enggan dirujuk itu telah menuntut cerai dan mahkamah mensabitkan perceraian itu.

Peruntukan undang-undang ke atas hak seorang isteri bagi menjalankan iddah tidak dinyatakan secara khusus, tetapi disebutkan dalam bentuk tempoh bagi isteri untuk berkahwin semula iaitu di bawah peruntukan bagi perkahwinan janda dalam undang-undang perkahwinan. Berdasarkan kes-kes perceraian, didapati penetapan hak dan tempoh iddah dinyatakan dalam 'Borang Hukuman Mahkamah'.¹⁶

Persoalan yang paling banyak timbul dan dikaitkan dengan hak-hak wanita selepas perceraian ialah hak nafkah semasa iddah dan hak mut'ah. Peruntukan undang-undang bagi nafkah semasa iddah membolehkan seorang isteri yang diceraikan menuntut nafkah melalui mahkamah sekiranya perceraian itu dengan *ṭalāq* 1 atau *ṭalāq* 2 sahaja atau isteri dalam keadaan mengandung. Bahkan berdasarkan peruntukan undang-undang bagi tuntutan nafkah tersebut, sesetengah

¹⁵ Lihat kes *Dyana Shuharayani lwn. Ibrahim, Supra*, hlm. 345.

¹⁶ *Infra* LAMPIRAN XV.

kes dikemukakan bagi tuntutan nafkah secara kebelakangan disebabkan kegagalan suami menunaikan nafkah semasa dalam perkahwinan mereka.

Penempatan bagi isteri yang diceraikan semasa menjalani tempoh iddah tidak begitu mendapat perhatian sebagai hak yang penting bagi isteri berkenaan. Sesetengah isteri tidak menghiraukan kewajipan mereka untuk berada di tempat tinggal atau kediaman suami semasa iddah apatah lagi untuk mengukuhkan keadaan itu sebagai hak mereka. Sesetengah mereka didapati meninggalkan kediaman semasa dalam perkahwinan sama ada selepas disabitkan perceraian atau sebelum perceraian. Maka berdasarkan hukum Syarak,¹⁷ perintah secara khusus ke atas suami untuk menempatkan atau menyediakan tempat tinggal tertentu kepada bekas isteri hendaklah ditetapkan sebagai Hukuman Mahkamah yang berkuatkuasa secara undang-undang. Ini kerana seorang isteri yang berada di dalam iddah adalah masih terikat dengan kedudukan dan kewajibannya sebagai isteri dan dia tidak boleh keluar dari kediaman tersebut tanpa kebenaran suami atau atas sebab-sebab yang perlu.

Sementara peruntukan undang-undang bagi mut'ah adalah bagi membolehkan seorang isteri yang diceraikan untuk menuntut saguhati (mut'ah). Di pihak Kadi pula, peruntukan ini disediakan bagi membolehkan Kadi memerintahkan suatu pembayaran saguhati kepada isteri yang diceraikan berdasarkan hukum Syarak. Peruntukan ini secara umum membenarkan pemberian hak mut'ah kepada mana-mana isteri yang diceraikan. Namun pada praktiknya, kes-kes yang melibatkan

¹⁷ Lihat al-Qur'an, sūrah al-Talāq, 65 : 1, *Supra*, hlm. 148.

tuntutan mut'ah menunjukkan terdapat halangan yang dengan mudah lagi menafikan hak mut'ah dari seorang isteri yang diceraikan. Seorang isteri yang menuntut perceraian akan lebih mudah untuk dihalang dari memperolehi hak mut'ah atas alasan dia menuntut perceraian tersebut tanpa penyiataan sama ada tuntutan tersebut berpunca dari suami atau isteri dan perceraian berlaku secara *ṭalāq*. Hukuman ini nampaknya tidak menepati perbincangan para ulama fiqh yang menetapkan halangan bagi hak mut'ah itu adalah disebabkan perceraian berpunca dari isteri kerana menuntut fasakh atau murtad atau dia memeluk Islam sedangkan suaminya masih *kāfir*.

Sekalipun peruntukan undang-undang bagi penetapan hak dan kaedah penjagaan anak tidak diperuntukkan secara khusus di bawah undang-undang keluarga Islam, namun akta peruntukan tersebut memberikan kedudukan yang istimewa dan bertepatan dengan kehendak hukum Syarak ke atas bidangkuasa Mahkamah Kadi Besar berhubung dengan penjagaan kanak-kanak iaitu bagi mendengar dan menentukan semua tindakan dan perbicaraan ke atas penjagaan kanak-kanak dimana salah seorang daripada ibu atau bapanya beragama Islam. Kajian ke atas kes-kes di Mahkamah Kadi Besar mahupun di Mahkamah-Mahkamah Sivil, didapati hak penjagaan ke atas kanak-kanak yang belum baligh dan salah seorang ibu atau bapanya beragama Islam adalah diberikan kepada yang beragama Islam. Sekiranya suatu kes penjagaan anak dikemukakan kepada Mahkamah Sivil, pendapat dan hukuman Mahkamah Kadi Besar akan diminta dan seterusnya akan digunapakai sebagai hukuman dan keputusan oleh Mahkamah Sivil berkenaan.

Perbincangan mengenai hak ke atas harta sepencarian tidak disediakan secara khusus di bawah peruntukan undang-undang keluarga Islam di Brunei. Perbincangan para ulama fiqh juga didapati tidak meletakkan kaedah pembahagian harta sepencarian dalam tajuk *al-Aḥwāl al-Sakhṣiyyah* kecuali jika ianya secara khusus berhubung dengan harta suami isteri atau barang perkakas rumah. Perbicaraan ke atas tuntutan harta sepencarian adalah berdasarkan bidangkuasa Mahkamah-Mahkamah Kadi. Ketiadaan peruntukan yang khusus terhadap kaedah pembahagian harta sepencarian telah menyebabkan ketidakseragaman keputusan pembahagian harta sepencarian yang dibuat oleh Mahkamah dari satu kes dengan kes yang lain. Berdasarkan keputusan yang dibuat oleh mahkamah terhadap kes-kes tuntutan harta sepencarian menunjukkan perolehan hak ke atas harta bukan sahaja diberi sebagai hak kepada isteri yang telah diceraikan tetapi juga sebagai hak isteri semasa dalam perkahwinan dimana suaminya pada ketika itu mempunyai isteri lain.

Dari segi bidangkuasa Mahkamah-Mahkamah Kadi, peruntukan yang disediakan bagi melaksanakan undang-undang keluarga Islam adalah terhad. Bahkan dalam keadaan-keadaan tertentu Mahkamah Kadi tidak mempunyai bidangkuasa yang tersendiri untuk melaksanakan perintahnya. Ini boleh dilihat melalui perintah pembayaran nafkah, nafkah anak, nafkah semasa iddah dan perintah penjagaan anak. Sekiranya suatu perintah Mahkamah Kadi Daerah gagal dipatuhi oleh orang yang diperintahkan dalam hukuman tersebut, maka kegagalan itu tidak boleh dengan sendirinya disabitkan sebagai suatu kesalahan.

Kuasa bagi memerintahkan pelaksanaan ke atas hukuman Mahkamah Kadi Daerah yang gagal dipatuhi adalah dalam bidang kuasa Mahkamah Majistret atau Mahkamah Kadi Besar. Kegagalan mematuhi pelaksanaan hukuman yang perintahkan oleh Mahkamah Majistret atau Mahkamah Kadi Besar adalah suatu kesalahan yang boleh dikenakan hukum penjara. Dari segi prosedur bagi pelaksanaan hukuman mahkamah, permohonan bagi pelaksanaan tersebut adalah dikemukakan oleh orang yang menuntut¹⁸ sama ada kepada Mahkamah Kadi Daerah yang membuat hukuman tersebut atau secara terus kepada Mahkamah Kadi Besar yang akan mengeluarkan perintah bagi pelaksanaan hukuman itu. Perintah dari Mahkamah Kadi Besar mengandungi peringatan untuk dijalankan hukuman bersalah kerana gagal melaksanakan perintah yang merupakan suatu tindakan 'menghina mahkamah'.

Berdasarkan kes-kes perbicaraan ke atas perintah pelaksanaan hukuman yang disertakan dengan peringatan untuk mengenakan hukuman penjara ke atas orang yang gagal mematuhi perintah pelaksanaan hukuman dilihat telah memberikan kesan yang positif ke arah pematuhan perintah tersebut. Setakat ini belum terdapat mana-mana kes yang berkesudahan dengan perintah penjara disebabkan keengganan mematuhi perintah pelaksanaan hukuman. Dalam erti kata yang lain dapatlah disimpulkan bahawa peruntukan ke atas bidang kuasa Mahkamah Kadi Besar bagi pelaksanaan hukuman telah dapat membela wanita untuk memperolehi hak mereka selepas berlaku perceraian.

¹⁸ Biasanya di pihak isteri kerana dia yang mengetahui sama ada hukuman tersebut telah dilaksanakan atau belum.

Selain daripada kenyataan pihak mahkamah mengenai tahap pengetahuan dan kesedaran wanita yang rendah terhadap hak dan kedudukan mereka di bawah peruntukan undang-undang, kajian ke atas kes-kes permohonan dan tuntutan wanita di bawah undang-undang menunjukkan tahap pemahaman dan kesedaran wanita sememangnya kurang dan amat terhad. Ini dapat dilihat melalui penerimaan suatu keputusan mahkamah dalam perbicaraan-perbicaraan kes mereka, sekalipun dalam keputusan yang menunjukkan ketidakadilan atau ketidaktepatannya menurut peruntukan undang-undang.

Berdasarkan kajian ini didapati masalah-masalah yang dihadapi oleh wanita untuk menetapkan perolehan hak sama ada semasa perkahwinan mahupun selepas perceraian telah mendapat perhatian oleh pihak-pihak berkenaan. Dengan sebab itu langkah-langkah seperti mengadakan kursus Pra-Nikah kepada pasangan yang akan berkahwin telah dilakukan. Pemberian khidmat nasihat terutama dalam bidang perundangan sekalipun dalam tahap yang minima dapat menolong membuka minda para wanita mengenai hak dan kedudukan mereka di bawah peruntukan undang-undang keluarga Islam.

2. Saranan

Melalui kajian ini beberapa saranan dikemukakan sesuai dengan objektif penulisan tesis ini iaitu :

2.1. *Dari segi peruntukan akta undang-undang :*

Secara keseluruhannya akta undang-undang keluarga Islam yang ada pada masa ini adalah lahir dari suatu penggubalan akta yang dikuatkuasakan sejak tahun 1956 kecuali sedikit perubahan yang dilakukan pada tahun 1984. Dengan sebab yang demikian, sudah sampai masanya bagi mengemaskinikan peruntukan berkenaan bahkan memerlukan kepada penggubalan yang secara menyeluruh yang meliputi kesemua aspek dalam sistem kehidupan berkeluarga. Ini juga seseuai dengan saranan yang dikemukakan dalam kertaskerja yang bertajuk “Ke Arah Mengemaskinikan Undang-Undang Keluarga Islam di Brunei” dan kertaskerja “Ke Arah Mengemaskinikan Pentadbiran Mahkamah Syariah di Brunei”.¹⁹ Saranan bagi mengemaskini dan menggubal akta undang-undang tersebut bukan sahaja terhad untuk melicin dan mengemaskinikan peraturan dan pentadbiran pelaksanaan undang-undang keluarga Islam, bahkan mestilah selaras dengan konsep keadilan yang mutlak yang dituntut dalam agama Islam bagi menjamin hak dan kepentingan setiap individu dalam sesebuah keluarga itu. Penggubalan tersebut disarankan merangkumi perkara-perkara berikut :

- i. Untuk menjelaskan suatu peruntukan undang-undang, tafsiran ke atas perkataan atau ungkapan bagi suatu tajuk kepada peruntukan itu hendaklah disediakan dalam peruntukan itu sendiri. Tafsiran-tafsiran hendaklah jelas dan lengkap merangkumi suatu keadaan yang menerangkan kedudukan bagi perkataan atau ungkapan yang dimaksudkan.

¹⁹ Dalam Seminar Kehakiman Syarak Negara Brunei yang diadakan pada 10 – 12 Jun 1995.

ii. Penyediaan peruntukan yang memberikan kuatkuasa yang khusus dan tersendiri terhadap bidangkuasa Mahkamah-Mahkamah Kadi dalam melaksanakan perintah atau hukumannya. Suatu perintah atau hukuman oleh Mahkamah Kadi hendaklah mempunyai kuatkuasa undang-undang yang mana jika tidak dipatuhi oleh mana-mana orang yang diperintahkan adalah dengan sendirinya melakukan suatu kesalahan yang boleh dikenakan hukuman mengikut yang ditetapkan oleh mahkamah.

iii. Penyediaan peruntukan terhadap perkahwinan poligami dengan tujuan untuk menguruskan pentadbiran perkahwinan poligami untuk menyeragamkan proses permohonan perkahwinan tersebut. Atas dasar peranan yang diambil oleh mahkamah sebagai pihak yang bertanggungjawab memastikan syarat-syarat perkahwinan poligami dipatuhi dan dilaksanakan, maka peruntukan undang-undang terhadap peraturan-peraturan perkahwinan poligami hendaklah disediakan secara teratur dan menyeluruh. Dengan demikian ianya akan menjadi satu panduan kepada mana-mana Mahkamah-Mahkamah Kadi dalam mengendalikan permohonan perkahwinan poligami termasuk dalam perbicaraan bagi permohonan tersebut. Segala perjanjian atau pemberian harta hendaklah direkodkan sebagai dokumen yang berkuatkuasa dari segi undang-undang di bawah peruntukan undang-undang keluarga Islam.

iv. Kaedah bagi menetapkan hak ke atas penjagaan anak adalah sangat patut dan perlu untuk diperuntukkan di bawah undang-undang.

Apabila suatu perceraian berlaku, masing-masing suami atau isteri mahu mendapatkan hak penjagaan ke atas anak mereka. Dengan sebab itu peruntukan undang-undang bagi penjagaan anak yang terperinci dan lengkap hendaklah disediakan yang merangkumi perkara-perkara berikut :

- a. Orang-orang yang layak dan berhak bagi penjagaan anak;
- b. Syarat-syarat kelayakan;
- c. Perkara-perkara yang boleh membatalkan kelayakan penjagaan anak;
- d. Kaedah penjagaan anak; dan
- e. Lain-lain keadaan yang bertujuan untuk menjaga segala kebajikan bagi anak tersebut.

v. Sekalipun pembahagian harta sepencarian bukan merupakan suatu perbincangan yang khusus di bawah undang-undang keluarga atau *al-Aḥwāl al-Shakhṣiyyah* di kalangan para fuqaha, namun kedudukan dan persekitaran serta keperluan dalam sesebuah keluarga itu memerlukan suatu peruntukan yang khusus bagi penetapan hak dan kaedah pembahagian harta sepencarian. Apabila berlaku perceraian, tiap-tiap daripada suami atau isteri ingin menetapkan milik harta masing-masing secara berasingan sedangkan semasa perkahwinan, perkara tersebut tidak timbul bahkan tidak difikirkan langsung. Dengan sebab itu peruntukan ke

atas harta sepencarian hendaklah meliputi dan mengambil kira perkara-perkara berikut :

- a. Hak wanita untuk menuntut harta sepencarian;
- b. Kaedah pembahagian harta sepencarian berdasarkan nisbah usaha yang dijalankan oleh suami atau isteri terhadap harta tersebut; dan
- c. Kadar sumbangan suatu pihak sekiranya harta tersebut dimiliki oleh pihak yang satu lagi dan diusahakan sama ada oleh pihak tersebut secara usaha sendiri atau secara bersama.

vi. Sama ada semasa menunggu perbicaraan dijalankan atau setelah hukuman atau perintah perceraian diputuskan oleh mahkamah, adalah dicadangkan disediakan undang-undang bagi mahkamah mempunyai bidangkuasa membuat hukuman atau perintah bagi mengenakan tindakan serta merta menghalang penganiayaan ke atas mana-mana pasangan seperti perintah tegahan jika suami menganiaya isteri secara berterusan.

2.2. *Dari segi pentadbiran Mahkamah-Mahkamah Kadi :*

i. Perjalanan suatu perbicaraan di Mahkamah-Mahkamah Kadi adalah perlu dan penting untuk dicatatkan dari awal perbicaraan sehinggalah kepada

keputusan dihukumkan. Catatan dan laporan tersebut haruslah meliputi perjalanan perbicaraan, pendapat-pendapat, alasan dan sumber bagi keputusan yang dihukumkan oleh mahkamah. Yang lebih penting ialah keputusan perbicaraan iaitu hukuman mahkamah. Selain daripada keperluan untuk kemudahan rujukan perbicaraan bagi kes yang berkaitan, laporan dan catatan juga diperlukan bagi rujukan kepada perbicaraan yang dijalankan pada masa hadapan.

ii. Sehubungan dengan cadangan di atas, kes-kes yang dikemukakan kepada mahkamah bersama dengan catatan dan laporan perjalanan perbicaraan mahkamah dan keputusannya, hendaklah direkodkan dengan secara terperinci. Dengan kemajuan sistem teknologi yang maju pada hari ini, pengumpulan data kes-kes dan rekod mahkamah menjadi lebih mudah dan ini memberi kemudahan dan manfaat yang besar kepada pentadbiran Mahkamah-Mahkamah Kadi.

2.3. *Dari segi pentadbiran bahagian / jabatan yang berhubung secara langsung dengan pentadbiran Mahkamah-Mahkamah Kadi :*

i. Kursus-kursus yang diberikan kepada mana-mana orang yang hendak bernikah hendaklah dijalankan dengan lebih teratur dan terarah sesuai dengan matlamat mengadakan kursus berkenaan. Tajuk-tajuk dalam ceramah yang

disampaikan hendaklah dirangka dengan memuatkan tajuk hak dan kedudukan suami dan isteri di bawah peruntukan undang-undang keluarga Islam.

ii. Sehubungan dengan saranan di atas, pendedahan secara menyeluruh terhadap kandungan peruntukan akta undang-undang keluarga Islam kepada masyarakat hendaklah diberikan iaitu melalui ceramah-ceramah umum atau mana-mana siaran termasuk media cetak bagi permakluman kepada orang ramai mengenai ujudnya suatu peruntukan di bawah undang-undang terhadap kehidupan berkeluarga .

iii. Bahagian yang berperanan untuk memberikan khidmat nasihat kepada mana-mana pasangan yang menghadapi masalah atau krisis dalam rumahtangga dicadangkan dapat memberikan khidmat nasihat tersebut bukan sahaja dari segi persepsi hukum Syarak, tetapi juga hendaklah memberikan penerangan ke atas kedudukan kes dan permohonan serta permasalahan yang dikemukakan itu dari segi peruntukan undang-undang. Lebih baik lagi ialah mengadakan suatu bahagian yang sememangnya khusus dalam memberikan bantuan dan penjelasan mengenai kedudukan suatu kes atau tuntutan berdasarkan peruntukan akta undang-undang. Kedua-dua bahagian dan tugas ini hendaklah ditangani oleh mereka yang mempunyai pengetahuan yang mendalam dalam bidang perundangan dan menguasai dengan baik bidang tersebut untuk memberi bantuan kepada mereka yang berkenaan dalam perbicaraan di mahkamah.

iv. Diwujudkan Biro Bantuan Guaman yang diletakkan di bawah Jabatan Hal Ehwal Syariah. Jawatan bagi pegawai-pegawai di bahagian tersebut diisi oleh mereka yang mahir dalam undang-undang Islam dan prosedur di mahkamah bagi membantu isteri-isteri atau wanita yang dinafikan haknya dari sudut hukum Syarak dan undang-undang. Pegawai-pegawai ini boleh mewakili anak guaman mereka di mahkamah dan bukan sekadar memberi khidmat nasihat kepada pelanggan-pelanggan mereka. Biro Bantuan Guaman yang dicadangkan hendaklah diasingkan dari pentadbiran mana-mana Mahkamah Kadi untuk mengelakkan prajudis perundangan.